Muy Illustre Señor.



NEL PLEYTO que el Cõde de Puñon rostro trata en la Chancilleria de Valladolid, con don Pedro Arias, y don Antonio de la Cerda, sobre su estado y condado, para justificacion de la retencion pedida por el dicho Cõde, se suplica a. v. m. mande considerar lo siguiente. Y presupuesto el hecho se fundaran quatro articulos.

¶ El primero, que por las prouanças y processo hecho, assi en este consejo en el tiempo de la tenuta como en via ordinaria en la chancilleria de Valladolid, el dicho Conde tiene clara y notoria justicia de que sea hijo legitimo de legitimo matrimonio, y successor legitimo en este estado de Puñonrostro, y que los contrarios, y el executorial traydo de Roma que dizẽ el Conde ser illegitimo, deuiant omnimodo à veritate.

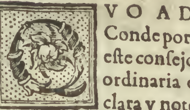
¶ El segundo, que los señores Oydores de la chancilleria de Valladolid, assi por auto expresso y comission del consejo, como por las ordenanças de la dicha chancilleria y leyes destos Reynos en conseruacion de la juridicion de su Magestad, estauan obligados a sentenciar el dicho pleyto por las prouanças y processo ante ellos hecho, de pedimiento de las partes contrarias, y no por el executorial de Roma como lo sentenciaron.

¶ El tercero, que aun por el mesmo executorial de Roma el Conde no pudo ser condenado por las muchas nulidades notorias, agrauios e injusticias que en si contiene el dicho executorial. Y porque en realidad de verdad el juyzio de Roma no esta acabado, antes esta pendiente entre las dichas partes.

Articulus Primus.

¶ El quarto, sera referir las causas justissimas de sospecha que el Conde tiene de la dicha audiencia y juezes della, con las quales se justifica la recusacion que tiene hecha y propuesta y retencion en el consejo que tiene pedida.

Articulus Primus.



VO AD PRIMVM, DE QVE EL Conde por las prouanças y processo hecho, assi en este consejo enel tiempo de la tenuta, como en via ordinaria en la chancilleria de Valladolid, tenga clara y notoria justicia, y que sea hijo legitimo de legitimo matrimonio, y que los contrarios y el executorial de Roma que dizen el Conde ser illegitimo, deuient à veritate probatur ex sequentibus.

¶ Lo vno, porque el Conde nacio de matrimonio contraydo publica y plazeramẽte, entre don Ioan Baptista y doña Beatriz de Salzedo in facie Ecclesiæ, y con todos los vanos bendiciones y solenidades del cap. cum inhibitio de clandest. desponsa. Y aun los que oy pide el sancto Concilio Tridentino, si en aquel tiempo fuera ya publicado, y por el cura de la Yglesia de sant Ioan de la villa de Ocaña estando y residiendo alli la Corte, lo qual basta para que sea hijo legitimo. iuxta. l. filium eum diffinimus. ff. de his qui sunt sui vel alie. iu. in. l. si vicinis. C. de nupt. cap. tãta & totus titulus qui filij sint legi. l. 1. tit, 13. parti. 4. vbi. Grego. Lup. Innocen. Ioa. Andre. Hostiẽs. & vterq; Abb. in dicto cap. cum inhibitio. Roland. à Valle consi. 94. nume. 26. vol. 3. Anto. Gabr. lib. 6. de communibus conclu. titul. de legitimatione.

¶ Lo otro, porque el pretenso matrimonio de Ioana Ortiz, que las partes contrarias oponen, para dezir que el segũdo matrimonio que don Ioan Baptista, padre del Conde contraxo cõ doña Beatriz no valio, y assi que el Conde es illegitimo no esta prouado en todo lo processado, ni se puede prouar con verdad. Porque los cinco testigos que el año de. 34. don Ioan Arias primero Conde de Puñonrostro hizo examinar, para les tomar prenda, y que no se retratassen ante su proprio Alcalde y Escriuano de la villa de Torrejon, trayendo

los

los de otras ciudades e villas a su propria jurisdicion, para que mas a su gusto dixessen, y contra nuestro Conde cõ quien litigaua sobre los alimentos, hallara. v.m. que fueron Eluira Ortiz, y Maria Borgoñona, madre y hermana de la dicha Ioana Ortiz, y Miguel de Parla, y Pedro de Miranda, y Catalina de Medina su manceba, y destos la Catalina de Medina nunca fue retificada en este juyzio: con Don Arias ni sus hijos que son las partes contrarias, y assi no ay que tratar della, iuxta doctrinam cõmunem resolutam per Felin, in cap. causaḿq. col. 4. versi. Tertia regula de testi. La madre y la hermana de la dicha Ioana Ortiz, iuxta tex. expressum in cap. super eo el. 2. de testib. ibi. *Ideo non esse aliquatenus admittendum.* Y la comun resolucion de todos los Canonistas alii, ninguna manera ni indicio de prouança hazen, que esto quiere dizir aquella palabra, *aliquatenus*, auiendo como auia tanta desigualdad entre don Ioan Baptista padre de nuestro Conde, que fue hijo del primero Conde de Puñonrostro. Y la dicha Ioana Ortiz Borgoñona, que era vna muger de baxa suerte, vil, pobre, bodegonera, y puta de mala fama, como luego diremos, ita resoluunt Deci. cõsi. 311. nu. 2. Paris. consi. 58. lib. 5. nu. 34. Alex. cõsi. 150 cum tribus sequentib. vol. 5. Porque si a otra cosa se diesse lugar, qual quiera rustico y ganapan podria pedir por muger a la Reyna, y qual quiera muger vil y enamorada podria pedir por marido a vn Conde, si su madre o hermanos fuessen bastantes testigos, vt tradit Zasius consi. 2. 3. &. 4. &. 5. lib. 2. latissimè Menochius. 2. de arbitra. cap. 102. pues dello tanto interesse y honrra con facilidad podrian alcáçar si sus dichos hiziessen prouança: ¶ Los otros dos testigos restantes Miguel de Parla, y Pedro de Miranda, hallara, v.m. que el Pedro de Miranda esta prouado estaua amancebado con la dicha Catalina de Medina, & sic repellitur a testimonio in causa matrimonij, ex tex. in cap. nullus 32. d. in cap. nemo sibi blandiatur. 32. quæst. 4. in cap. vestro. in cap. fin. de cohabi. clerico. Notat Abb. in cap. testimonium de testib. in princip. Gratus consi. 2. lib. 2. y el dicho Miguel de Parla, era ganapan publico y lenon de su muger, y vasallo al tiempo que depuso de Don Arias, quando estuuo intruso en este estado y el Consejo se le quito. Item que los dichos dos testigos, y la dicha madre, y hermana de Ioan Ortiz eran personas viles, paupertimas y de mala fama, alcahuetas y putas, y encubridoras de semejantes personas, ex quo omnino repelluntur vt eorum testimonijs in nihilo credendum sit arg. tex. in cap. licet causam de probatio. *Vsq. adeo tan malæ fidei sunt & leuis opinionis quod eorum dictis nulla vel modica fides est adhibenda.* vbi Val. Abb. Felin. Deci. notant, Couar. cap. 18. practi. quæst. nu. 1.

nu.1.Anto.Imol & communis in cap.si qui per tex.ibi de testib.l. 8. ti.16.partit.3.Rolan.consi.7.vol.1.nu.21.Zasi. dicto consil.3.nu.52. volu.2.concludentes quod propter vilitatem & paupertatem in causa matrimonij omnino repelluntur testes a testificãdo, late resoluit Menoch.2.de arbitr.cap.65.&.96.Anto.Gab.lib.1.de cõmu.conclusio.tit.de testib.conclusi.9.a nu.10. Y aun esta prouado, que à los dichos Pedro de Miranda, y Catalina de Medina, y Miguel de Parla, el dicho Conde dõ Ioan Arias antes que dixessen los tuuo en Torrejon en vna casa siete ò ocho semanas, y encerrandose de noche con ellos para los instruyr en lo que auian de dezir, y que les dio ciertas varas de paño e dineros en vna bolsa, la qual ante el receptor que hizo las prouanças deste Consejo se exhibio, y esta reconoscida por los testigos. Y assi humanamẽte a testigos tan corrompidos no se puede creer en ninguna manera, cum venale testimonium non sit testimonium veritatis, cap. non sane. 14. quæst.5.cap.1.cap.quoties de testib.tradit Feli.in cap.licet.1.eod.tit.Gratus consi.27.lib.2.Zasius dicto consi.3.a nu.49.Couar.in regula peccatum.2.part.§.3.nume.2.causa enim matrimonij est grauis.c. causam matrimonij, vbi Abb.notat & in cap.si pro debilitate.vbi Anto.de offi.delega.continet quidem sacramentum maximum & non debet iudicare ex leuibus cap.literas de præsumptio. Y assi los testigos in causa matrimonij debent esse omni exceptione maiores.glos.& Docto.in.cap.1.de consanguinita.& affini.glos.& Doct.in cap.literis de testib. resoluit cõmunem Couar.in.4.cap.8.§.fin.nu.7. Y aun las calidades de los testigos, quod sint bonæ vitæ & famæ & integre opinionis, debent probari ab asserẽte contractum fuisse matrimonium, aliàs non probarent. Gratus consi.2.nu.34.lib.2.Zasius dicto consil.3.4.5. Anto. Gab.tit.de testib.conclusio.8.mayormente en nuestro caso siendo entre personas tan desiguales en sangre linage hazienda vida y condicion, inter quos vix præsumitur matrimonium, arg.tex.in.l.viduæ ibi. *Vt si pares sunt genere*.in.l.si donationum.ibi. *Inter pares*. C. de nuptijs.in.l.donationes.ibi. *Personis comparatis*. ff.de donatio.tradit late Tiraquel.l.5.connub.nu.31.ex quo inter dissimiles personas potius concubinatum quam matrimonium fore præsumendũ, docet Bal. in.l.liberæ, per tex.ibi.ff.de ritu nupti.1.lectu.& in cap. illud.col.2. de præsumptio. Y los testigos auer de ser de tal calidad para prouar semejante matrimonio, quod nihil nec vllo modo contra eos possit oponi, resoluit Felin.in.Rub.de sponsa.col.5. Y no basta esse simpliciter idoneos, quando quod probatur non est verissimile, concludit Abb. Felin.& alij in cap.quia verisimile de præsumptio. *Siquidem*

quod

quod non est verisimile habet quádam falsitatis imaginem. Aym. consi.28.in princip. Y assi contra verisimile, probatio debet esse fortior & efficacior, & per tales testes, tantæ fidei quod eorum authoritas excludat præsumptionem falsitatis. notat glos. fin. & ibi Docto. in cap. super hoc, de renuncia. Bar. & Docto. in l. fin. ff. quod metus caus. Ancharra. in regul. semel malus. lib. 6. 4. col. Alex. consil. 99. in fin. vol. 3. Lo qual como. V.m. à visto en el discurso passado, no solo no concurren en los dichos testigos las dichas calidades, antes esta probado todo lo cõtrario, vileza, pobreza, dadiuas, sobornos, corrõpimiẽtos, y ser amancebados, ganapanes, y lenones, madre y hermana de la Ioana Ortiz de mala fama y opinion.

¶ Y para que del todo vea. V.m. que no se prueba el pretenso matrimonio de Ioana Ortiz, aun sabra. V.m. que los dichos cinco testigos, demas de la ruyn calidad de sus personas, estan ex diametro contrarios y repugnantes entre si: Porque Miguel de Parla y la Eluira Ortiz, dizen que se desposaron Don Ioan Baptista y Ioana Ortiz anochecido gran rato de la noche, y que fue detras de vna camarilla azia el corral de la casa. Y los otros dos Pedro de Miranda, y Catalina de Medina, dizen que se desposaron à puestas de sol delante de vna cozina: demanera que ex diametro pugnan en el tiempo y lugar, pues differente cosa es à puestas del sol de quando es gran rato anochecido, vt in l. 2. ff. de effractoribus & expilatoribus. l. hęc verba. ff. de verbo. signifi. l. 2. ff. de furibus balnearijs. Y pues los dichos testigos son pares numero y contrarios, ad inuicem se quitan la fe, y à ninguno dellos se à de creer, ex tex. in cap. in nostra. & ibi glosa. Anto. Abb. Felin. de testib. l. vbi pugnantia. ff. de regu. iur. & varietas temporis vel loci reprobat testes, iuxta glos. & doctrinam Bar. communiter receptam in. l. ob carmen. §. testes. ff. de testib. y assi dize Bal. in. l. 2. C. quibus res iudicata non nocet, in fin. quod quádo vnus testis dicit quod fuit de nocte & alter dicit quod inter diem & noctẽ que es à puestas de sol, quod nil probant. Y menos discordancia fue la de los testigos de Sancta Susana, que el vno dixo debaxo del pino, y el otro debaxo del enzina, y por sola esta contrariedad los dieron por falsarios justamente, vt habetur Daniel cap. 13. notat Bal. in. l. testium. C. de testib. Y differente cosa es dezir, que fue delante la camarilla, ó que fue en la cozina. Mayormente considerando el dicho de Maria Borgoñona que dize, que ni fue en la cozina ni en la camarilla, y contradize en esto à todos los testigos. Y assi estando los testigos tan discordes in loco & tempore, sunt singulares in prædicamẽto qualitatis, vt verbis Abbatis vtar in cap. nihil obstat. de verbor. si-

gnifi.y aſsi nihil probant. Alciat.l.1.§:ſi ſtipulanti.ff.de verbo.oblig.
nec debent aliquo modo reduci ad concordiam, iuxta doctri. Abb.
Felin.& aliorum in cap.cum tu,de teſtib.ſed debent remanere ſingu
lares & in efficaces vt non probent, Specul.tit.de teſte. §. iam de in-
terrogato.Deci.in.d. cap.licet cauſam,nu.6.deprobatio. vnde dicit
Gratus dicto conſi.2.lib.2.que ſi vn teſtigo dixo,quod fuit contractũ
matrimonium in tertio gradu ſcalæ,alter vero dicat quod in fine ſca
læ,teſtes tanquam contrarij non probant. Y Areti.conſi.13. nume.7.
dicit quod ſi vnus teſtis dicat, iurauit in imagine crucifixi, al-
ter vero dicat quod ſub imagine virginis Mariæ, que tãpoco prue-
ban. Yten el Pedro de Miranda dize,que Don Ioan le llamo,Cata-
lina de Medina dize,que ella le llamo al Pedro de Miranda. Y la El-
uira Ortiz dize, que aquella noche no ſe quedo el dicho Don Ioan à
cenar ni dormir en ſu caſa. Y Catalina de Medina dize, que ceno y
durmio alli. Yten la Maria Borgoñona la primera vez que la exa-
minaron los juezes de la remiſſoria de Alcala, ſuper octauo interro
gatorio dixo,que auia ſido el matrimonio de dia, y deſpues que a-
quella noche ſe hablo con ſu madre Eluira Ortiz, y entendio que la
madre auia dicho,que auia ſido de noche, boluio otro dia à ſe retra-
ctar y deſdezir para conteſtar con la madre, que aunque ſon repug-
nancias,non circa ſubſtãcialia matrimonij, empero pues aqui adeſt
tanta ſuſpitio falſitatis,ex hijs circunſtantijs deprehenditur, quod
falſum dicunt cerca del matrimonio, vt notat Specul. dicto. §. iam
de interrogatorijs.verſi.Et nota.Bald. in dicta.l.teſtium. Alex. con-
ſil.154. vol.5. & teſtis dictum in vna parte falſum, in totum reditur
falſum per vnitatem iuramenti. text. in cap. fraternita: de hæred.
lib.6.reſoluit Gratus ſupra,& Roland.conſil.40. nu. 11. & conſil.7.à
nume.22.volumi.1.dicens nec inobolo eſſe credendum tali teſti.
De que con gran razon ſabra. V.m.que los juezs que examinaron los
dichos teſtigos,por remiſſoria en Alcala, eſcribieron vna carta à la
Rota conforme al cap.conſtitutus,y la doctrina de Abbad alli,de fi-
deiuſo.que los dichos teſtigos eran ſoſpechoſos y no ſe les podia cre
er coſa ninguna. Ni ay que reparar en dezir que ſon cinco teſtigos,y
que numerus ſupleat defectum. Nam illud non procedit cum deffe-
ctus ſit in dictis & perſonis teſtium ſecundum Aymonem conſil. 6.
col.penul.in fin.Ruin.conſi.150.nu.18.volu.5. nec procedit in cauſis
arduis & matrimonialibus Bald.in cap.ad noſtram.deprobatio. Fe-
lin.in cap.teſtimonium.col.5.de teſtib. ni quando entre los teſtigos
no ay vno omni exceptione maior. Anto.Gab.tit.de teſti.concluſio:
6. nume.5.6.9.

¶Lo

¶ Lo otro, porque ni la cedula matrimonial que se halla en el processo, es bastante para probar el dicho matrimonio, ni para coad jubar la probança de los dichos testigos, porque expressamente de su aspecto, mirandola por vista de ojos consta ser falsa y falsamente fabricada, porque esta en dos medios pliegos que jamas fueron pliego entero, y el vn medio pliego llanamente consta que le quitaron la otra metad, y del otro medio pliego sale vn pico grande, que no falta al otro medio pliego, & ex tanta discrepantia & inęqualitate magna falsitatis resultat suspitio, cum omne male ordinatum falsè pręsumatur factum. l. 1. C. de falsis. l. 1. C. de sicarijs. cap. stote misericordes in. 2. parte. vbi glos. Abb. notat de regul. iur. in decretal. Aymon. consilio. 28. nu. 8. Alex. consil. 89. nu. 5. lib. 3. ¶ Ytem la tinta letra y caracteres y firmas de la dicha cedula, son differentissimas entre si, ex quo suspitio notoria resultat cap. inter dilectos de fide instrum. ibi. *Quia cera in ea parte nec in colore nec in planitie, reliquę parti similis aparebat.* & ibi. *Tum quia subscriptio notarij videbatur manus alterius fuisse, quã subscriptio instrumenti.* vbi Abb. & omnes notant. ¶ Ytem que la cedula dize, *Testigos que fueron presentes, Pedro de Miranda, y Miguel de Parla.* Y los dichos testigos no la reconocen, antes dizen, que ni la vierõ escribir ni firmar, que aunque la madre y la hermana deponen, que la escribio alli Don Ioan Baptista aquella noche que se desposo, los otros dos testigos instrumentales lo niegan. ex quo omnino reprobatur pretensa schedula, ex notatis à Bart. Ange. & Imola in. l. 1. §. si quis neget. ff. quemadmodum testa. a pe. cum & contradictio vnius testis sufficeret ad reprobationem schedulæ. secundum Felin. nu. 51. in cap. cum Ioannes de fide instrum. probat. l. 117. tit. 18. partit. 3. in fine. Couar. 2. variar. cap. 13. nu. 11. 12. ¶ Ytem hallara. V. m. que el tenor de la dicha cedula contiene en si, clausulas, renunciaciones, iuramentos omagios, tan inusitados y extraordinarios, y con tantas fuerças è firmezas, que aunque se juntassen media dozena de letrados muy famosos y muy praticos, tendrian harto que hazer en la ordenar de la manera en que esta. Y asi no puede caber en entendimiento humano que Don Ioan Baptista siendo seglar y sin letras la hiziese, mayormente la dicha noche del desposorio, que dizen la madre y hermana de Ioana Ortiz que se hizo. Y siendo el desposorio clandestino y tiempo de tanta apretura, ex hijs enim extraordinarijs & insolitis clausulis, suspitio etiam falsitatis oritur, argu. tex. vbi glos. 1. & dd. notant in. l. si quis sub conditione. ff. de condi. insti. in cap. ad nostram. de emptio. & vendi. notat Bal. in. l. scriptura. C. de fide inst. in. l. testamentum. C. de testam. Felin. in cap. 2. colu. 2. de rescript.

Aymo.

gnifi.y asi nihil probant. Alciat.l.1.§:si stipulanti.ff.de verbo.oblig. nec debent aliquo modo reduci ad concordiam, iuxta doctri. Abb. Felin.& aliorum in cap.cum tu,de testib.sed debent remanere singulares & in efficaces vt non probent, Specul.tit.de teste. §. iam de interrogato.Deci.in.d. cap.licet causam,nu.6.de probatio. vnde dicit Gratus dicto consi.2.lib.2.que si vn testigo dixo,quod fuit contractū matrimonium in tertio gradu scalæ,alter vero dicat quod in fine scalæ,testes tanquam contrarij non probant. Y Areti.consi.13. nume.7. dicit quod si vnus testis dicat, iurauit in imagine crucifixi, alter vero dicat quod sub imagine virginis Mariæ, que tápoco prueban. Yten el Pedro de Miranda dize,que Don Ioan le llamo,Catalina de Medina dize,que ella le llamo al Pedro de Miranda. Y la Eluira Ortiz dize, que aquella noche no se quedo el dicho Don Ioan à cenar ni dormir en su casa. Y Catalina de Medina dize, que ceno y durmio alli. Yten la Maria Borgoñona la primera vez que la examinaron los juezes de la remissoria de Alcala, super octauo interrogatorio dixo,que auia sido el matrimonio de dia, y despues que aquella noche se hablo con su madre Eluira Ortiz, y entendio que la madre auia dicho,que auia sido de noche, boluio otro dia à se retractar y desdezir para contestar con la madre, que aunque son repugnancias,non circa substácialia matrimonij, empero pues aqui adest tanta suspitio falsitatis,ex hijs circunstantijs deprehenditur, quod falsum dicunt cerca del matrimonio, vt notat Specul. dicto. §. iam de interrogatorijs.versi.Et nota.Bald. in dicta.l.testium. Alex. consil.154. vol.5. & testis dictum in vna parte falsum, in totum reditur falsum per vnitatem iuramenti. text. in cap. fraternita. de hæred. lib.6.resoluit Gratus supra,& Roland.consil.40. nu. 11. & consil.7.à nume.22.volumi.1.dicens nec in obolo esse credendum tali testi. De que con gran razon sabra. V.m.que los juezs que examinaron los dichos testigos,por remissoria en Alcala, escribieron vna carta à la Rota conforme al cap.constitutus,y la doctrina de Abbad alli,de fideiuso.que los dichos testigos eran sospechosos y no se les podia creer cosa ninguna.Ni ay que reparar en dezir que son cinco testigos,y que numerus supleat defectum.Nam illud non procedit cum deffectus sit in dictis & personis testium secundum Aymonem consil.6. col.penul.in fin.Ruin.consi.150.nu.18.volu.5. nec procedit in causis arduis & matrimonialibus Bald.in cap.ad nostram.de probatio. Felin.in cap.testimonium.col.5.de testib. ni quando entre los testigos no ay vno omni exceptione maior.Anto.Gab.tit.de testi.conclusio. 6. nume.5.6.9.

¶Lo

¶ Lo otro, porque ni la cedula matrimonial que se halla en el processo, es bastante para probar el dicho matrimonio, ni para coad jubar la probança de los dichos testigos, porque expressamente de su aspecto, mirandola por vista de ojos consta ser falsa y falsamente fabricada, porque esta en dos medios pliegos que jamas fueron pliego entero, y el vn medio pliego llanamente consta que le quitaron la otra metad, y del otro medio pliego sale vn pico grande, que no falta al otro medio pliego, & ex tanta discrepantia & inęqualitate magna falsitatis resultat suspitio, cum omne male ordinatum falsè pręsumatur factum. l. 1. C. de falsis. l. 1. C. de sicarijs. cap. stote misericordes in. 2. parte. vbi glos. Abb. notat de regul. iur. in decretal. Aymon. consilio. 28. nu. 8. Alex. consil. 89. nu. 5. lib. 3. ¶ Ytem la tinta letra y caracteres y firmas de la dicha cedula, son differentissimas entre si, ex quo suspitio notoria resultat cap. inter dilectos de fide instrum. ibi. *Quia cera in ea parte nec in colore nec in planitie, reliquę parti similis aparebat.* & ibi. *Tum quia subscriptio notarij videbatur manus alterius fuisse, quā subscriptio instrumenti.* vbi Abb. & omnes notant. ¶ Ytem que la cedula dize, *Testigos que fueron presentes, Pedro de Miranda, y Miguel de Parla.* Y los dichos testigos no la reconocen, antes dizen, que ni la vierō escribir ni firmar, que aunque la madre y la hermana deponen, que la escribio alli Don Ioan Baptista aquella noche que se desposo, los otros dos testigos instrumentales lo niegan. ex quo omnino reprobatur pretensa schedula, ex notatis à Bart. Ange. & Imola in. l. 1. §. si quis neget. ff. quemadmodum testa. a pe. cum & contradictio vnius testis sufficeret ad reprobationem schedulæ, secundum Felin. nu. 51. in cap. cum Ioannes de fide instrum. probat. l. 117. tit. 18. partit. 3. in fine. Couar. 2. variar. cap. 13. nu. 11. 12. ¶ Ytem hallara. V. m. que el tenor de la dicha cedula contiene en si, clausulas, renunciaciones, juramentos omagios, tan inusitados y extraordinarios, y con tantas fuerças è firmezas, que aunque se juntassen media dozena de letrados muy famosos y muy praticos, tendrian harto que hazer en la ordenar de la manera en que esta. Y assi no puede caber en entendimiento humano que Don Ioan Baptista siendo seglar y sin letras la hiziese, mayormente la dicha noche del desposorio, que dizen la madre y hermana de Ioana Ortiz que se hizo. Y siendo el desposorio clandestino y tiempo de tanta apretura, ex hijs enim extraordinarijs & insolitis clausulis, suspitio etiam falsitatis oritur, argu. tex. vbi glos. 1. & dd. notant in. l. si quis sub conditione. ff. de condi. insti. in cap. ad nostram. de emptio. & vendi. notat Bal. in. l. scriptura. C. de fide inst. in. l. testamentum. C. de testam. Felin. in cap. 2. colu. 2. de rescript.

Aymo.

Aymon consi.134.nu.36. verisimilitudo enim est cognata naturæ. Bal.consi.180.lib.3.& habetur pro lege Oldrald.consi.13.vnde quod non est verisimile repugnat legi & naturæ indeq; resultat suspitio mali,cap.licet ad regimen.cap.quam graui. de cri.fal.cap.quia vero simile de præsumpt.Gratus consi.2.lib.2.nu,53.Abb.consil.99.in fi. libr.1.Quanto mas que en todo el tiempo que viuio Don Ioan Baptista padre de nuestro Conde,nunca parecio en el processo tal cedula,sino despues de muerto el,sin dia ni presentacion remanece en el processo puesta,que es grande euidencia de falseddad ,y porque ni aun lugar donde se hizo no tiene,porque por ello no se pudiesse rastrear ó coartar negatiua para descubrir la falsedad. Que si la cedula fuera verdadera y sin rastro de sospecha , para que la pusieron clandestinamente en el processo ? y aguardaron à que Don Ioan Baptista se muriesse ? nam vt dicit.l.si quis forte de penis. *Non debebant tã magnam rem tandiu reticere*. & quod clandestinè fit suspitionem mali habet.l.fin.ff.de ri.nup.& ad falsitatem plene probandam duæ præsumptiones suficiunt.Ioan.de Anani.consi.49.Bal.consil.364.lib.3. Oldral.consil.192.& suspitio falsi pro falsitate habetur. Archidia.& Domini.in cap.in memoriam.19. d. Abb. in capitu.porrecta.3. notab.per tex.ibi.de confir.vtili vel inuti.Anani.in Rub.de crimi.fals. Mayormente que es cedula particular que no esta comprobada ni reconoscida en forma de derecho. etsic nil probat.l.comparationes. C.de fide instrum.notat Alex. consi.150.col.5.volu.5. Grama.decisio.84.Zasius.consi.3.à nu.62.lib.2. Y aunque fuera authentica,& solennitèr comprobata per instrumentum,non probaret matrimoniũ nisi aliàs constaret de eo,& concurrerent verissimilia, matronæ scilicet honestæ,personarũ æqualitas, sanguinis dignitas , vt in.l.neque.1.C.de nupt. ibi. *Neq; sine nuptijs instrumenta facta ad probationem matrimonij sunt idonea*.l.donationes in concubinam.ff.de donatio.ibi *An autem maritalis honor et affectio pridem præcesserit ,personis comparatis, vitæ coniunctione considerata,perpendendum esse respondi,nec enim tabulas facere matrimonium*. tradit Socin.consi.39.nu.5.Ripa. responso.120. Boëri.consilio.40.nume.17.

¶ Y finalmente para que del todo vea. V.m.que la cedula es falsa y que los dichos testigos no dizen verdad,suplico à.V.m. considere que la mesma Ioana Ortiz ante el Vicario de Toledo , & in forma iudicij,confesso que no auia passado tal matrimonio entre ella y el dicho Don Ioan Baptista. Y à su confession se à de dar mas credito, que no à los dichos testigos ni à la cedula,argum.l.cum te.5.C.de trãsactio.vbi Ias.nu.4.Menes.8.& cap.fina. de cohabit. cleri.& mulie.

notat

notat Innocen. in cap. cum contingat. de offi. delega. Ioa. de Ami. cõ sil. 101. nu. 1. que pues aqui non tractabatur de matrimonio, notorie contracto disoluendo, sed tantum de matrimonio coniungendo, valio la confession de la dicha Ioana Ortiz, ex tex. express. in cap. attestationes de desponsa. impu. vbi glo. euassise, inquit. *Creditur in hoc quod contra se confitebatur.* notat Hostiens. Ioa. Andr. Anto. & Abb. nume. 8. ibi Bal. in cap. iurauit de probatio. Præposi. in cap. quod nobis. colu. fin. qui fil. sint legi. Anto. Abb. & Felin. in cap. lator. de re iudi. sic limitantes tex. ibi cum alijs dicentibus confessionem contra matrimonium non valere. Y aun con la confession de la Ioana Ortiz concuerda en el effecto (aunque la intencion fue de perjurarse) Eluira Ortiz su madre, que aunque por vna parte dixo que se auian desposado su hija y Don Ioan Baptista, empero por otra parte contando el caso, dize que solamente interuinieron estas palabras. *Señora Ioana Ortiz quereysme por vuestro marido, y que la dicha Ioana Ortiz respondio si señor.* y dize y añade, *que no passaron mas palabras*, y por estas es caso sin duda que no se contraxo matrimonio por no auer el mutuo consensu que se requiere, ni se le auer preguntado otro tanto al dicho Dõ Ioan Baptista, tex. expressus in cap. tua nos. in fi. de sponsa. in cap. tue fraternitatis. eod. tit. in cap. licet de sponsa duorum. vtrobiq; notant Docto. Ex quo tambien es sin ninguna duda y comun resolucion, que vn testigo y la confession de la parte, faciunt plenam probationem, y mayor que quantos testigos aya en contrario. Y assi à esta cõfession y no à los falsos testigos se auia de dar credito, mayormente tratandose con los dichos testigos, y cedula de probar vn matrimonio clandestino cõtra vn matrimonio publico, como fue el de Doña Beatriz, cum de iure matrimonium publicum & eius probatio præferatur clandestino, secundum Abb. Ioan. Andr. & Præposi. in dicto cap. quod nobis. Hostiens. in summa eod. tit. §. vtrum clandestinum matrimonium. late Socin. consi. 86. volu. 2. aliàs consil. 217. Gregor. Lup. in. l. 2. tit. 3. parti. 4. Y assi clandestinum matrimonium nõ probari in preiudicium matrimonij publici, & si clandestinum probetur cum fratre mulieris & vxore fratris, & per familiarem ipsorum, & per vnum monachum diui Francisci, concludit Socin. consil. 17. lib. 1. & Socin. Iun. consil. 63. libro. 1. Y que lo mesmo sea aunque aya scriptura del clandestino vt non faciat nec indicium in preiudicium matrimonij publici, resoluit Alex. consi. 151. 2. col. volu. 5. Y bastaua para que se entienda la verdad y justicia que el Conde trata que viesen los Señores Oydores de Chancilleria vnas sentencias que se dieron en aquella audiencia contra el dicho Don Arias Gonçalo, y con

tra otros testigos que falsamente presento,en otro pleyto semejante que este,y para otra exceptió al tenor desta de illegitimidad, que fue executada en los testigos con açotes, y en el dicho Don Arias en destierro y dineros. Y saber que tambien pretendio el mesmo Dó Arias hazer bastardo à nuestroConde de partes de su madre,diziendoque estaua casada con Pedro Asturiano, y que siendo viuo se caso con Don Ioan Baptista. Y que aunque hallo testigos con que lo probo, empero fue Dios seruido que se descubriesse ser tambien falsos,porque realmente Pedro Asturiano murio año de. 27. tres años antes que se casase la dicha Doña Beatriz con su padre del Conde, Y esto constó por mucho numero de testigos. Y aunque fulano Baeça testigo falso,presentado por el Don Arias, se retrato en el articulo de la muerte, y declaro como falsamente y sobornado por el dicho Don Arias auia dicho,que año de.31.era viuo el Pedro Asturiano, auiendo muerto año de.27.y desto ya las partes contrarias estan conuenidas y llanos que tratauan falsedad. Pues señor si esto es verdad,como realmẽte lo es, que tres exceptiones de bastardia è illegitimidad que el dicho Don Arias puso à differentes personas, aũque todas tres las probó,à sido Dios seruido de descubrir que las dos dellas an sido con testigos falsos retratados,y desdichos y castigados por ello, Que se puede sospechar desta otra tercera del pretẽso matrimonio de Ioana Ortiz? pues ni es verisimil, siendo las personas tan desiguales ni los testigos contestan,antes estan tan contrarios como dicho esta, y son tan viles y baxas personas como esta mostrado. Y que les dieron la bolsa y dineros y paño susodicho,y aunque los testigos que llebaron à Roma,y se pretendieron defender del tormento con el conjuro,se descubrio ser falsos y corrompidos en este mesmo pleyto,vt infrà dicemus. Y aun mas que trasportaron al Conde vn testigo con vna pella de sebo en la boca,que hasta oy se à podido saber del. Profecto aliud dicere non possumus sino que la scritura y testigos y quá to tienen fabricado es falso,& in nihilo tractare veritatem nec eam amare,cum semel malus,semper præsumatur malus, in eodem genere mali,nam vt dicit Salomon in parabolis: *Ex studijs suis intelligitur puer*.& d.Hiero.super Oseam.cap.8.inquit, *Quod ex prius datis & neglectis apparet quod has negligent*.Et semel calumniatus semper calumniari præsumitur.l.nó omnes.§.à barbaris.ff,de remili.& qui in vno peccat factus est omníum reus.

¶ Lo otro,porq̃ aunq̃ el pretẽso matrimonio de Ioana Ortiz ouiesse sido verdadero q̃ no fue, mas pues Doña Beatriz madre del Códe fue ignorante de todo ello,y creyo y tubo buena fe q̃ Don Ioá Baptista

tista era libre y se podia casar, solo esto basta para que el Conde sea legitimo, ex tex. expresso in cap. 2. in cap. referente. in cap. peruenit. in cap. ex tenore. qui filij sint legi. & vtrobiq; notat cōmunis canonistarum, & in cap. per venerabilem. eod. tit. consonat. l. 1. et. 2. tit. 13. l. 3. tit. 3. l. 2. tit. 15. partit. 4. Couar. in. 4. 2. part. cap. 8. §. 1. Molina. 3. de primogen. cap. 1. nu. 13. Menoch. consi. 15. nu. 5. y la buena fe de la madre le hizo legitimo para poder suceder tambien à su padre, aunque el tubiera mala fe. glos. parentes in cap. final. de clandesti. desponsa. glos. si ambo. in cap. cum inhibitio. §. 1. eod. tit. notat Rolan. consi. 94. lib. 3. Bursato, cōsi. 98. nu. 18. porque no admitamos monstruo que dicatur filius quoad quid legitimus & quoad quid illegitimus, y assi quien dize que vno es illegitimo tenetur probare malam fidem vtriusq; coniugis in particulari, aliàs alterius ignorantia præsumitur & hoc sufficit vt filij dicantur legitimi. ex communi Docto. in dicto cap. per venerabilem. per tex. ibi. argum. regulę. *Præsumitur ignorantia vbi sciencia non probatur.* de regul. iur. in. 6. notat Innocen. in cap. per uenit. in cap. per tuas qui filij sint legiti. & intendens probare impedimentum matrimonij, non admititur nisi etiam offerat probationem malæ fidei, ex tex. in dicto cap. ex tenore, & in cap. fi. de clandest. desponsa. notat glos. in. 3. solutio. vbi Ioa. and. & Abb. in dicto cap. per venerabilem. Adeo quod sufficit bona fides tempore conceptionis filij, aunque sobreuenga la mala fe antes que para la muger, ex dicto cap. cum inter, qui filij sint legitimi. ibi. *Qui concepti fuerant ante latam sententiam non minus habeantur legitimi.* vbi glo. Anto. Ancha. Abb. Præposi. expræsse notant. probatur in cap. 2. vt lite penden. porque solo el color y casi possession de los coniuges, y de que en la opinion sea matrimonio, aunque realmente no lo pueda ser, esto basta para que los hijos que naciere se digan legitimos. Anto. Abb. & cōmunis in cap. quod nobis qui filij sint legi. Abb. in cap. lator. eod. tit. Deci. cōsil. 153. col. 2. vol. 1. Paris. consi. 13. nu. 22. vol. 2. Menoch. consil. 15. nume. 4. Roland. à Valle. consi. 94. vol. 3. nu. 21. Mayormente siendo tā fauorable la legitimidad, y que se à de fauorecer quanto fuere possible, ex doctrina Collectari, in dicto cap. ex tenore. Felin. in cap. fin. col. 2. de re iudi. & in cap. tua, de sponsalib. tradit Barba. consil. 60. & consi. 3. col. pen. vol. 1. vnde natus deputatiuo matrimonio dicitur natus de legitimo matrimonio, aunque simus in dispositione statutorum quæ strictè solet fieri secundum Angel. consil. 230. Ancharra. cōsi. 100. Imo & talis legitimus a natura dicitur, & de legitimo matrimonio natus, ob solam quasi possessionem coniugum bona fide habitam, vt notat singularitèr Bal. in. §. naturales. 3. colum. versi. Pone

quod

quod non tenet matrimonium si de feudo fuerit controuersia inter dominum & agnatum. Anto.& Abb.& Præposi.in cap.tanta qui filij sint legiti.Cardi.in Clemen.1.quæstio.2.de consangui.& affini. Bursatus,consi.98.nu.18.et sic natus deputatiuo matrimonio potest eligi in Episcopum tanquam natus de legitimo matrimonio,tex.expræssus in cap.cum in cunctis.iuncto cap. innotuit de electio.ergo à fortiori dicetur legitimus quoad temporalia,y para la sucession de este estado,ex tex.expresso in cap.per venerabilem, qui filij sint legi. vbi glos.verb.maior.Abb.Præpos.& alij notant,& in cap.literas de filijs præsbyterorum.nulla enim disimilitudo datur inter natum de vero & legitimo matrimonio, & natum de legitimo putatiuo matrimonio.ex tex.expræsso in dicto cap.cum inter.& in cap.perlatum.& in cap.ex tenore,qui filij sint legiti.& in dicta.l.1.tit.13.parti.4. Y assi nati & concepti interim, dum verum & validum reputatur matrimonium,ex sola quasi possessione bona fide habita,dicuntur nati de legitimo matrimonio,licet post modum detegatur aliquod impedimentum.nec ius filijs quæsitum ex quasi possessione coniugum, potest ab eis auferri discooperto impedimento ex post facto.iuxta comunẽ resol.dd.in dicto cap.ex tenore,per tex.ibi.& in.l.id quod nostrum,de regul.iur.probat tex.singul.in.l.final.ff.vnde liberi.ibi. *Id quod iam acquisiuit retineat.* expresior in.l.si libertinus.2.respon.ff.de coll.detegend.notat Geminia.consi.27.dubio.1.in fi. Alex.consil.2.lib.1.nu.25.29.conducunt notata à Couar.in.4. 2.part.cap. 8.§.1.à nu.7. Y assi la.l.12.de Toro in omnibus & per omnia, æquiparat filios natos ex matrimonio vero vel putatiuo, para que sin ninguna duda nuestro Conde se diga hijo legitimo para suceder en este estado,por auer sido nacido de matrimonio contraydo cõ buena fe por su madre,y sin saber del pretẽso matrimonio de Ioana Ortiz. Y que sea capaz persona para excluyr los llamamientos y sucessiones que las partes contrarias pretenden,vt decidit in proprijs terminis.l.Lucius.§.fina.de leg.2.iuncta cõmuni Docto.intelligentia,in.l.ex facto §.si quis rogatus ad Trebell.dum illum text. intelligunt de eo qui est conceptus in figura matrimonij.tradit late Deci.in cap.in presencia nu.31.de probatio.Dignus,consi.6.in fin.Roland. à Valle dicto consil.94.vol.3. Y assi que tambien admitatur ad fideicõmissum, relictũ natis de legitimo matrimonio,el que tan solamente es nacido de putatiuo matrimonio,por la buena fe de qualquiera de sus padres,aũque realitèr el matrimonio no valga.tradit Ripa.respons.217. nu.1. Deci.dicto consi.153.lib.1. Y que lo mesmo sea en la sucession del feudo,probat tex.in cap.1.§.naturales,si de feudo fuerit controuersia in

ter

ter do. & agna.vbi Bal.& Isern.not.Ias.cons.156.178.vol.4. Benedi. Cap.cõsi.296.Deci.Couar. Rolan.supra. Y q̃lo mesmo sea en los mayorazgos de España, tradit Suci.cõsil.47.in prin..3.col.vol.3.Capra consi.16.Din.Deci.suprà. Soci.Iu.in proprio nr̃o casu deste Cõdado de Puñonrostro,consi.39.aliàs.63.vol.8.testatur cõmu.Greg.Lup.in d.l.1.tit.13.partit.4.Couar.supra.d.§.1.nu.3.Molina, lib.3. c.1.nu.15. Tell.Fer.in.l.6.Tau.Iul.Clar.de feu.q.52.Marza.de fideicõmis.q.30 Paris.cõs.13.vol.2.Carol.Mol.in additio.ad Alex.cõs.5. lib.7. litera. A.Melch.Pelaez.3.p.q.15.nu.22.dicit magis cõem contra el consejo de Curtio q̃ se suele traer en contrario, Anto.Gab.lib.6.cõmu.opin. tit.de legiti.cõclu.1.nu.33.55.56. Y q̃ lo mesmo sea aunq̃ la fundacion del mayorazgo tenga muchas vezes repetida la clausula legitimo y de legitimo matrimonio nacido,lo resuelue Bursa. d. cõsi.18.ànu.12. dicẽs veriorẽ & cõmuniorẽ opinionẽ,q̃ basta ser nascido de putatiuo matrimonio,ò bonã fidẽ vnius ex cõiugibus,etsi realitèr subsit impedimentũ.¶ A q̃ en ninguna cosa obsta lo q̃ las partes contrarias tãto insistẽ y pretenden probar,diziẽdo q̃ doña Beatriz supo el pretẽso matrimonio de Ioana Ortiz, y q̃ vbo fama publica del en Torrejõ, y q̃ pues ella era vezina q̃ no puede alegar ignorãcia, iux.doct.Bar.in. l.Celsus.ff.de vsucap. quia huic obiectioni satisfit multiplicitèr.

¶ Lo vno q̃ en duda la regla esta por el Cõde, que presumitur ignorãtia & bona fides quousq; specifice probetur mala fides & sciẽtia.l. pen.in fi. vbi glo.C.de euict.glo.in.c.si diligẽti,& in.c.fi.de prescrip. Coua.in reg.poss.2.p.§.8.nu.2.Burs.cõs.87.à nu.53.maxime in facto alieno como lo era aqui,iux. l. verius.ff.de prob.in.c.si virgo.34.q.2. not.express.Coua.in.4.2.p.c.8.§.1.n.4.Greg.Lu.in.l.3.gl.fi.ti.3.p.4.

¶ Lo otro porq̃ la publica fama q̃ las partes cõtrarias dizẽ auia del pretẽso matrimonio de Ioa.Ortiz no esta ꝓbada ni los testigos sobre esto presentados cõcluyẽ.Cũ ad ꝓbandã famã testes debeãt nominare & specificare à quibus audierint, vt sic apareat an a fide dignis fama processerit,ex doct.Bar.in l.de minore.§.si pluriũ. ff. de quæstio. Sali.Ang.in.l.ea quidẽ.C.de acusa.tradit Zasi.d. cõs.3.a nu.58.lib.2 Y auia se de probar por testigos mayores de toda excepcion,& qualitas debebat articulari & ꝓbari.Deci.in.c.1.de appel.col.pen. Y aũque no se lo pregũtẽ,el testigo q̃ pretẽde ꝓbar fama,à de exprimir la ꝑsona a quiẽ lo oyo,alias nõ ꝓbat fama,secũdũ Inno.in.c.cũ oporteat de acusa.Abb.in.c.cũ causã de testi.Bursa.cõs.98.nu.14. late Rolan. à valle. cõs.3.a nu.48.vol.1. Y hallara V.m. q̃ todos los testigos q̃ desta fama an pretẽdido dezir,los mas dizẽ q̃lo oyerõ no se acuerdã a quiẽ,otros q̃lo oyerõ à la madre y hermana de Ioa.Ortiz,lo qual es absurdo de

que baste para probança de fama, pues est orta ab infecto & reprobato fonte. Y como dize el tex. in cap. licet ex quadam de testi. satis videt absurdum illos admiti, quorũ repellerent autores. Y asi pues ni el dicho de la madre ni la hermana concluyen cosa alguna vt supra diximus, Menos à de dañar las oydas ni fama que dellas procedio, ex doctrina Hostiens.& Abb. in cap. inter dilectos de fide instru. eiusdem Abb. in cap. illud de præsumptio. versic. Sed aduerte, tradit Aymon Crauet. consil. 112. nu. 13. bonus tex. vbi Bar.& Angel. notát in. l. miles. §. mulier. ff. ad. l. Iuliã, de adulte. Y asi dize el tex. in cap. super eo in fi. de eo qui cognouit consangui. vxor. suæ, quod rumor viciniæ nõ est iudicãdus validus, nisi rationabiles & fide dignæ probationes accedant. Y el cap. per tuas. 2. de simonia disponit ꝙ etiam ad se abstinendum à susceptione ordinum non tenetur quis credere pluribus dicentibus, Episcopum esse simoniacum. Y en causa matrimonial vt pote in causa ardua etiam si probata esset fama que no esta, empero talis fama non sufficit ad præsumendam scientiam, ex doctrina Bal. Abb.& Felin. post Butri. in cap. 1. de postul. prælato. quin imo in criminalibus matrimonialibus & grauibus causis, fama nõ solum non plenè probat sed neq; semiplene. vt in. l. de minore. §. plurium. vbi Hipol. notat. nu. 56. ff. de quæstio.& in cap. veniẽs. 1. de testib. vbi Deci. nu. 2. amplia. 2. imo etiam si esset fama cum vno teste in istis arduis & matrimonialibus causis, fama non facit probationem vt resoluit Bursatus dicto consi. 98. nu. 16. mayormente en nuestro caso, que como luego diremos Doña Beatriz madre del Conde contra la dicha fama y rumor tenia sentencias del Vicario de Toledo, en que auia declarado no auer auido matrimonio entre los dichos Don Ioan Baptista, y Ioana Ortiz. Y como dize Bal. in cap. vigilanti de præscipt. quando adest titulus como son las sentencias non est atédenda fama ad impediendam bonam fidem, nam tunc fama appellatur somnium, sequitur Felin. in cap. si diligenti, eodem tit. Ruinus consilio. 105. volu. 1. nume. 3.

¶ Y consta mas esta falsedad de los testigos, *Por el processo de Roma, nu.32.* traduzido de lengua latina en vulgar castellana, desde fo. 207. hasta. 220. adõde los testigos de la Rota lleuados alla por el dicho Dó Arias Gõçalo, para probar la dicha fama cõtra Doña Beatriz, y otras cosas se retratã y desdizẽ de todo ello. Y a fo. 23. y. 143. y. 144. hasta 147. consta llanamente como los testigos que el dicho Don Arias gõçalo llebo à Roma, fueron dadiuados y corrompidos. Y a fo. 187. dõde los juezes tomaron el dicho y confession, à Don Arias Gonçalo, consta como el embio con Martin de Sada, à Hernando de Madrid, y Ioá

y Ioan Diez y demas presos, la cedula del conjuro que dize assi. *In paribus meritis tria pendent ramis Dimas dãnatus, Gestas super hasta leuatus ac in medio diuina maiestas, Hoc est enim corpus meum, quod pro vobis ad suplicium istud refertis, si ergo me queritis sinite hos abire, non dico ego opera mea regi. Lingua mea calamus scribæ velociter & scribentis dicatur vn pater noster & aue Maria y traygalo consigo.* Y sin embargo de todo esto, fue Dios seruido que todas las marañas y falsedades se descubriessen, y que los testigos se retratassen declarando como yban corrompidos sobre la dicha pretensa fama y colusion, de suerte que en realidad de verdad ninguna fama auia pues para la probar fabricaron testigos falsos y conjuros. q̃ si la ouiera, verdaderos testigos ouiera della, y no los llebaran falsos como los llebaron, y esto solo bastaua para entender que Doña Beatriz se caso con buena fe, y es falsedad dezir que la tubo mala, y que supo que Don Ioan Baptista estaua casado con Ioana Ortiz.

¶ Lo otro, el rumor ó fama del dicho pretẽso matrimonio de Ioana Ortiz, se quito del todo y acabo, por las sentencias q̃ el Vicario de Toledo dio, declarando no auer auido tal matrimonio, y declaro à las partes por libres para que dispusiesse cada vno de sus personas, ex doctrina Innocen. Anto. Præpos. Imolæ in cap. cum inhibitio. de clandesti. desponsa. Nam etsi talis sententia possit retractari tamen interea facit ius. vt notatur in cap. lator, & in cap. tenor de re. iudi. & sic contrahentes post modum. prætextu talis sententiæ. & filij ex tali matrimonio procreati sunt legitimi. tex. expræss. in cap. perlatũ, in cap. ex tenore. vbi glos. & Docto. qui filij sint legiti. vnde glos. in cap. cum in Aposto. de sponsa. dicit quod contrahens post famã quod primum matrimonium fuit iudicatum inualidum, dicitur bona fide contrahere. argum. cap. veniens. 1. de sponsa. in cap. ex literis de matrimonio contracto contra interdictum Ecclesiæ, vbi notant omnes & in cap. tua de sponsa duorum. Feli. in cap, lator. nu. 11. de re iudi. Porque de las sentencias del Vicario de Toledo absq; dubio est quod fuit orta publica fama contraria priori, de inualiditate prætensi matrimonij de Ioana Ortiz. siquidem acta & sententia notorium faciunt. cap. significauerunt de testib. cap. quoniam contra, de probatio. Octauia. decis. Pedemonta. 34. nu. 4. & hæc posterior fama debuit preualere, eo quia fulcita & fundàta en las sentécias y autoridad de juez, argu. doctrinæ Bar. in. l. de minore. §. plurium. ff. de questio. 6. col. versi. Quæro vtrum possit fama probari, vbi Hipoli. nu. 54. vnde que qui egit secundum posteriorem famam, præsumitur bona fide fecisse. l. si mater. C. ne de statu defunctorum, in cap. cum in tua,

de

de ſpõſal. & fundans ſe in poſteriori fama validioribus indicijs & præſumptionibus fulcita, excludendo priorem famam, bona fide facit. ex tex. vbi Bar. & Imol. notant in. l. fin. ff. de hæred. inſtit. Felin. in cap. cum oporteat, nu. 5. ad fin. de acuſatio. Burſatus dicto conſil. 98. nu. 17. Porque claro eſta que ſe deuia de creer mas a las ſentencias y al juez, que no al rumor ni fama extrajudicial, ſiquidem pro ſententia iudicis præſumitur. l. 1. in fi. ff. de offi. pręfe. præto. cap. ſicut, de re iudi. l. Herenius. §. Caia de euictio. & vna præſumptio fortior & efficacior tollit aliã pręſumptionẽ debiliorẽ. cap. literas de pręſumptio. l. Diuus de reſtitu. in integ. notat. Deci. in cap. in preſentia, nu. 10. de probatio. & probat in cap. licet cauſam eod. & ſententia facit de ente non ens. de illicito licitum de GelfoGebelinum. Bal. & Iaſ. in Rubric. de re iudi. Mayormente que en nueſtro caſo fueron dos ſentencias, vna abſolutoria, alia canonizatoria, que dio licencia à Don Ioan Baptiſta para que ſe caſaſe. Y aſsi fortius continent vinculum vulgata. l. Baliſta ad Trebel. ff. de cõſtituta. inſtituta de actionibus, y aſsi cauſaron mayor buena fe en Doña Beatriz, y a ellas auia de creer y no al rumor extrajudicial, cum vanę voces populi non ſint audiẽdæ. l. de curioni. C. de pœnis. & iuſte poſsidet qui authore prętore poſsidet. l. iuſte poſsidet. ff. de acquirend. poſſeſs. vnde gloſ. in. l. generalitèr. ff. de noxalib. dicit quod autoritas iudicis facit licitum quod aliàs non liceret, & non dicit dolo malo facere, qui iuſſu iudicis aliquid facit. l. non videtur. §. qui iuſſu. ff. de regul. iur. l. ſi quis id quod. §. doli. ff. de iuriſdi. omn. iud. Y aſsi pues las ſentencias de Toledo paſſaron en coſa juzgada, à ellas ſe auia de eſtar deſechada qualquiera fama contraria, iuxta doctrinam Innocen. in cap. bonæ de electione. Anchar. nume. 14. in cap. fraternitatis, de fugiti. Abb. Feli. num. 31. in cap. lator. & in cap. conſanguinei, de re iudi. y tales ſentencias interim quod non fuerunt retractatæ, in opinione hominum reputantur iuſtæ, & cauſant bonam fidem. Anto. in cap. in pręſentia, per tex. ibi. de renuncia. probat. l. ingenuum. ff. de ſtatu homi. aunque ſint latæ iuris errore vel iudicis ambitione. l. ſeruo inuito. ff. cum prętor ad Trebell. l. eleganter. §. ſi poſt rem iudica. ff. de condi. indebi. gloſ. in cap. ex parte, de ſponſalib. vbi Abb. nu. 6. concludit quod etiam coniugum confeſsione non probaretur in iuſtitia ſententiarum diuortij. Y que lo meſmo ſea aunque fueſſen dados por falſos teſtigos, notat Ancharr. in dicto cap. perlatum. Couar. in. 4. 2. parte. cap. 8. §. 1. à nu. 8. Y aſsi ex fama publica prædictarum ſentẽtiarum, cauſatus fuit iuſtus error. l. miles. §. mulier. ff. de adulter. y tal fama excuſat a dolo. l. penul. ff. eod. tit. & præſtat credulitatem & bonam fidem, Feli. in cap. ſi diligẽti, col.

LSL

ti.col.3.de prescrptio. Y aunque las sentencias fuessen nullas, causarent bonam fidem, secundum glos. verb. promulgauit, in dicto cap. perlatum, vbi Abb. & Docto. notant idem Abb. nu. 36. Præpos. 118. in cap. per venerabilem. §. quod autem qui filij sint legiti. quia sentẽtia nulla siuè iniusta, ad huc causat titulum & bonam fidem. l. igitur. §. potest. ff. de liberali causa. Bar. Paul. y Alexand. in. l. celsus. ff. de vsu capio. & in proprijs terminis licenciam contrahendi matrimoniũ, licet iniustam & nullá, causare bonam fidem quoad legitimationẽ prolis, etiam si contrahentes cognouerint impedimentum, crediderim tamen superiorẽ posse concedere talẽ licenciam, & dispensare errando in iure, tenet Ancharra. consi. 49. nu. 8. Hostiens. in summa tit. de clandesti. desponsa. nu. 9. argum. tex. in dicto cap. ex tenore, & in dicto cap. perlatum. vbi expræsse notat Ioan. Andr. Hostiens. & Abb. quia fauore filiorum & legitimationis in ista materia, error probabilis etiam iuris excusat, quemadmodum & iuris ignorantia. ex tex. in. l. quæ in prouincia. ff. de ritu nupti. notant in proprijs terminis Ioa. Andr. Hostiens. & Abb. in dicto cap. per venerabilem. Butrica. & Præpos. ibi, Ioan. And. in cap. veniens de eo qui duxit in matrimoniũ quam poluit per adulte. & in cap. 1. eod. tit. nam vt dicit Bal. in cap. consanguinei de re iudi. rationabilitèr dicitur factum quod est rationabile quo ad iustitiam fori, licet non sit rationabile quo ad iustitiam Polli. tradit Anto. Gabr. tit. de legiti. conclus. 5. nu. 8. quia & in matrimonio contrahendo, siuè error aut ignorantia sit iuris tantum, siuè facti tantum, siuè iuris & facti, excusat. Abb. in cap. referente in fi. qui filij sint legiti. glos. licuerit in authen. de incestis. & nefarijs nuptijs. collatio. 2. in princip. Couarr. dicto capit. 8. §. 1. nu. 9. conducunt notata à Bal. in. l. 1. col. penul. C. de fur. & in. l. 2. ff. si quis in ius. voca. non ierit, dicente decretum interpositum ex falsa causa præbere iustum colorem tenendi, cum nemo debeat decipi authoritate publica. l. 1. C. de his qui veniam æta. impetra.

¶ Lo otro, porque con las dichas sentencias, y con la fama que de ellas nacio de que el pretenso matrimonio de Ioana Ortiz no ouiesse passado, concurria expressa confession de la mesma Ioana Ortiz que en el poder que dio para parecer delante del Vicario de Toledo expressamente confiessa, que en realidad de verdad no vbo matrimonio entre ella y el dicho Don Ioan Baptista, & hac confessione nulla maior potest interuenire probatio. l. cum te. 5. C. de transactio. cap. 1. de confes. in. 6. Y assi con mucha mas razõ en creer Doña Beatriz a las dichas sentencias, y a la dicha confession, hizo bien y tubo buena fe, y estaua obligada à desechar el rumor y fama, y las vanas

vozes del pueblo que primero auia auido, argu. l. generalitèr.C.de non nume.pecu.& quæ notat Innoc.in cap. quia pleriq; de inmuni. Ecclesf.& Boeri.decis.306.& Aymon.consi.171.& consil.217. y bastó auerse casado publica y plazeramente in facie Ecclesiæ, para que se diga que caso con buena fe, y que el Conde es de legitimo matrimonio.argum.tex.in.l.fin.de ritu.nupt.in cap.ex tenore,& in cap.2. ibi. *Cum parentes eorum publicè & sine contradictione Ecclesiæ inter se contraxisse noscantur, qui filij sint legiti.* notat Casado. decis. 1. de sponsa.Ias. consi.156.col.penul.lib.4.publicè enim contrahentes, censentur bona fide contrahere in facto & iure errando, iuxta doctrinam Bar. in l.si adulterium cum incestu,nu.9.ff.ad.l.Iuliam,de adulte. per textū ibi,Bal.in.l.qui contra,vbi glos.errore.C.de inces. nupt. Palloto in tracta.de spurijs & notis.cap.9.col.penulti.Ruin.consi.100.num.2. volu.3.Velonus consi.74.nu.13.Roland.consi.94.nu.23.lib.3. notat Præpos.expræsse,in dicto cap.perlatum,nu.3. argum.glo.in.l.miles. §.defuncto.ff.de adulte.notat Innocen.in cap. cum inhibitio,de clādesti.desponsatio. Præpos.in cap.fin.nu.9.eod.tit.

¶Lo otro, porque aun sin ser obligada à ello, hallara. V. m. que la dicha Doña Beatriz consulto las dichas sentencias del Vicario de Toledo con letrados, y todos le asseguraron que en virtud dellas se podia casar, y esto solo bastaua para que se entendiesse la buena fe cō que se caso, Y que el Conde sea de legitimo matrimonio nacido, argum.tex.in.l.septimo mense.ff.de statu.homi. ibi, *Propter autoritatē Hipocratis.*in cap. statutum.§.1.de rescrip.lib.6.ibi. *Peritorum copia.* in l.Titio fundus, vbi glos.penulti.ibi, *Erat homo cui videbatur credendū* ff.de condi.& demonstra.notat Bal.Salicet.Deci.in.l.iuris ignorantia.C.qui admitti.Bart.in.l.bonorum.C.de Bono.possess.& in.l.si es l.ff.ad.l.Iuliam,de adulter.Bart.vbi Ias. col. fi. plura acumulat in.l.r. §.1.ff.de eo per quem factum erit.Ruin.consi.14.vol.3.nu.9.& ita es cusandum fore, qui peritos consuluit, resoluit Pincl. 2.part.l.2.C.de rescinden.vendi.cap.4.nu.41. Valascus de iure emphi. quæst.7. nume.19. y en proprios terminos, del que contrahit matrimonium con solo parecer de vn letrado, que se diga casarse con buena fe, tradit Hostiens.& Abb. in cap.si vir, de cognatione spirituali, Feli.in Rubri. de sponsa. versic.9. vnde Geminianus in cap.de capitulis, distin.10. dicit, quod dicitur pro certo sciri quando certificatur ab vno notabili viro, y que esto cause buena fe tradit Feli.in cap.de quarta, de præscriptio.nu.31. Couar.in regula possessor.2.part.§.8.nu.1.versi.5.bona fides.Bal.in.l.3.C, si quis ignorans rem minoris esse, & in.l.venditioni.C.de vsucapio.pro emptore. Mayormente siendo la dicha Doña

Beatriz

Beatriz muger ignorante eorum quæ iuris sunt. Y asi estaua obligada à creer al juez y à las sentencias, y à los letrados, y no dar oydos à otras qualesquier parlerias, y no era obligada à hazer mas inquisició ni mas excrupulosa de la que hizo, ex textu expræsso in. l. *Nec supina ignorantia ferenda est neq; scrupulosa inquisitio exigenda, sciencia enim hoc modo sumenda est vt neq; negligentia crassa aut nimia securitas expedita sit aut delatoria curiositas exigatur*, de iuris & facti ignorantia.

ARTICVLVS SECVNDVS

QVANTO al articulo segúdo, llanamente parece de la senté cia q̃ la chácilleria dio que se fundo en los executoriales de Roma, pues códená en frutos desde. 20. de Nouiébre del año de. 73. que es el dia que se despacharon los executoriales en Rota, y es notorio que con solos ellos informaban las partes contrarias, y que insistieron en que no se abia dever otra cosa del processo, y que obstaba excepcion de cosa juzgada por la Rota, y esto solo contienen toda via sus peticiones.

¶ Mas que la chancilleria obiesse de sentéciar por el processo hecho ante ellos, Y las probanças alli y en este consejo hechas, Y no se yr tras los executoriales probatur ex sequentib.

¶ Lo vno quia ex regula recepta Theologorum & Iuristarum, iudex teneẽ iudicare secundum allegata & probata coram se, vt est tex. in. l. illicitas. §. veritas. ff. de offi. Præsi. & in. l. 5. versic. Nec deffédi. ff. quibus. ex caus. in posses. eatur ibi. *Cõstare debet liquereq; prætori*, notat glo. & cõmunis Canonistarú. in. cap. 1. de offi. ordi. vbi Alciat. nu. 83. dicit comunem & Coua. 1. vari. cap. 1. a nu. 4. Pinel. 3. per. l. 2. C. de rescin. védi. cap. 3. a nu. 33. porq̃ como dize la glosa versiculo. aspectu. in. l. 2. ff. de ferijs, iudex debet ferre sentétias vt de facto vidit & scit tanquá iudex, idest secundum quod sibi probatú est per testes. Y Iason in. l. 2. nu. 5. de in litem iu. ff. dize, iudicem iudicare debere secundum suas proprias probationes apud seipsum factas, Hipoli. sing. 266. Velonus cons. 57. in princip.

¶ Lo otro porque si la chancilleria no auia de sentenciar por processo, y las probanças hechas ante ellos, para que recibieron las partes a prueba y dieron ocasion à tantos gastos y costas sino lo abian de atender y abia de quedar todo elussorio contra. l. si duo patroni. §. idem Iulianus. ff. de iust. iu. vbi Bar. & omnes notant probatur

& in

& in.l.7.tit.14.partit.3.ibi, *Ca non deue consentir el Iudgador*, & in. l. 4. tit.6.li.4.nouæ recopila. Ne ergo tãtus error causetur & sequatur tãta absurditas profecto absq; dubio est, iudices cancellariæ debuisse iudicare secundum suas probationes apud seipsos factas.

¶Lo otro, porq̃ quãdo el año de sesenta y vno los Señores Oydores de la dicha audiẽcia de Valladolid, dierõ el auto en q̃ suspẽdierõ la determinacion en diffinitiua, hasta que el pleyto en Roma se acabasse, por auto deste consejo sin embargo que se presentaron en este consejo estos vltimos executoriales, en que se a fundado aora la chãcilleria, Y que la parte de Don Arias pidio que los juezes que auian dado el dicho auto del año de sesenta y vno, y que lo tenian visto, que lo determinassen, empero este consejo lo torno à remitir à la chãcilleria para que el pleyto se viesse de nueuo, y lo sentenciassen conforme à las ordenanças y cedulas della, que fue à la letra, y en effecto priuar à los juezes que lo tenian visto de la determinacion de la dicha causa, y reuocarles su auto del año de sesenta y vno, que es conforme à lo que los Reyes Catholicos otra vez en semejante caso hizieron, priuando à Presidente è Oydores de la dicha audiẽcia en el año de. 1491. Por otro auto que dieron, remitiendo otra causa à la Rota en perjuyzio de la jurisdicion real, vt tradit Garibay en el Compendio historial de España lib. 18.fo.1368.ex quo manifestè patet que por auto deste consejo se mando à la chancilleria, que sin embargo de su auto, y de los executoriales traydos de Rota, sentenciassen esta causa por su processo, y las probanças ante ellos hechas en estos Reynos iuxta doctrinam celebrem Bal.in cap.studuisti, de offic.lega. num.3. ibi, *Princeps dando iudices videtur reuocare causam ad se*, porque como en este consejo se vio, que el auto de la chãcilleria de suspender hasta que la Rota acabasse, era tan en perjuyzio de la jurisdiciõ real, y que no la pudieron prejudicar por su auto, iuxta.l.legatus.ff.de offic. præsi.quę sic disponit, *Legatus cæsaris præses vel corrector prouinciæ abdicando se non amitit imperium*, y assi este consejo se le reuoco y prohibio como pudo, iuxta.l.6.tit.1.lib.3.ordi.& quę tradit Orozco in.l.receptũ. nume.12.ff.de iurisdict.omn.iudi.& Guido Papæ decisio. 78. à numero. 17.

¶Lo otro, porque por la primera cedula y ordenança, que la dicha chãcilleria tiene, las causas se an de determinar y juzgar por los pleytos ante ellos causados entre partes, y por la.l.10.tit.17.lib.4. nouę recopila. estan obligados à juzgar atenta sola verdad & vt dispõit l.17.in fine.ti.22.lib.2.nouæ recopi. la verdad de los pleytos cõsiste en las probanças, y como dize Bal.in.l.Emilius. ff. de minorib. jue-

zes

zes de tan supremo tribunal iudicant vt Deus, vnde solam veritaté debebant attendere,& non aliorum iudicum authoritatem, Guido Papæ,quæst.29.Grama.decis.19.à nume. 14. Y assi necessariamente los Oydores de la dicha Chancilleria obieran de auer juzgado esta causa por las probanças ante ellos hechas, y no yrse por el executorial, siquidem in eo non est vis probatoria,cum acta gesta coram iudice ecclesiastico presentata coram seculari,etiam inter easdé personas non probent,vt concludit Areti.& ibi Deci. nu. 15. in cap. atsi clerici de iudicijs.Abb.in cap.1.col.penult.in fin.de offi.ordi.resoluunt cómunem Bar.Ias.Iacobi.in.l.magistratibus.ff.de iur. om. judi.Mayormente tratandose en la Chancilleria à diuerso fin y effecto delo que se trato en Rota,vt tradit Innocen.in cap.causamq;.nume.3.vbi Anto.& Præpos. nu.5.de testi. Cinus. Bar. Bal. Paul. Alex. Deci.à nu.61.in.l.is apud quem.C.de ædendo. Y assi las partes contrarias aunque por auto de la Chancilleria se mando que traxessen el processo y probanças de Rota, nunca lo an querido traer ni se an querido aprouechar dellas,porque por ellas mismas no se descubriese su injusticia,y las falsedades que en ellas auia, alomenos que no auia mas probança ni mas concluyente que la hecha en la Chancilleria y en este consejo,como lo dizen sus mesmos testigos, que reffirié dose vnos à otros dizen, que solo se hallaron en el pretenso matrimonio de Ioana Ortiz los cinco de que tratamos en el articulo, 1. etsic contra producentem est credendum,argu.cap.si Romanorú.19. distinct.& quę notat Boeri.decis.245. Y si las partes contrarias dizen que en Rota vbo mas probança,que es contra lo que sus proprios testigos dizen, estauan ellos obligados à probarlo para justificar su causa,siquidem est propriæ intentionis fundamentum,argum. glos. l. si vero.§.qui pro rei quali.ff.qui sat. da.cog.l.cura. §.deffficientium. ff. de muneribus & hono.l.fi.ff.de lib.agnos.Bal.l.nó prius, in princip. C.quando fiscus vel priua.Deci.consi.120.

¶Lo otro,porque hallara.V.m. que la parte de Don Arias presento este executorial en el processo,no en forma executiua ni pidiendo execucion del,porque ni podia hazello ni osaua,atento el gran desacato y perjuyzio que se hazia a la juridicion real. Y assi le presento en forma probante y para en prueba de su intencion de que conforme à comunes y verdaderas resoluciones de derecho los Oydores de Chancilleria, no auian de auer se ydo por el executorial sino sentenciar conforme a la verdad sabida, y que del processo por las probanças ante ellos hechas les constaua, iuxt. doctrinam celebrem & singularem Innocen.in cap.cum dilecta, de rescript. in cap. cum

F Bertol

Bertol. de re iudi. in cap. fraternitatis de frigidis. Anto. & Abb. in cap. quia pleriq; de inmuni. Eccles. Antonij Imolæ & Felini in cap. quanto. de præsumptio. Felin. in cap. qualiter & quando. num. 33. de acusa. Præposi. in cap. is qui fidem. 3. col. nu. 7. de sponsalib. Iason nu. 22. in l. patre furioso. ff. de his qui sunt sui vel alie. iu.

¶ Lo otro, porque por vista de ojos constaua de los dichos executoriales, tener los defectos y nulidades obrreptiones subrreptiones injusticias y agrauios que se diran en el articulo. 3. Y asi aunque no quisieran mirar el grande agrauio que de los executoriales se seguia a la juridicion real, aunque estauan à ello obligados, por se vsurpar la Rota en esta causa la iurisdicion de su Magestad, iuxt. l. 17. tit. 5. & l. 16. tit. 6. lib. 3. nouæ recopila. Con todo esso, atentas las dichas nulidades è injusticias de los dichos executoriales, no los deuian de auer seguido ni sentenciar por ellos, sino por las probanças ante ellos hechas. iux. rex. expræss. in cap. inter cæteras de re iudi. ibi, *Sententia fertur iniqua eam euacuari oportet, nec ei debet stari si iniquitatem cõtineat manifestam.* & in cap. 1. de offi. ordi. ibi, *Publicum conuocent auxilium, non ad præiudicandum sed ad ea quæ deo sunt placita prosequendum.* & in cap. si quando, de rescrip. ibi, *Patienter substinebimus si non feceris quod praua nobis insinuatione fuerat suggestum.* Rota decis. 5. de lit. contest, in nouis, Cassado. decis. 10. de rescript. notat Anto. in cap. tuam, in fin. de ordi. cogni. Nicolaus Miles, verb. iudex secularis, Ancharra. consil. 382. Felin. nu. 8. in cap. cum sit generale de foro compe. & in cap. 2. de sponsal. à nu. 28, Oldrald. consil. 106. Paris. consi. 43. & 96. lib. 1. Roland. consi. 34. 37. nu. 7. lib. 1. resoluiendolo contra otros executoriales de Roma. Hipol. à nu. 160. in Rubri. de proba. C. Afflictus in præludijs consti. Neapol. nu. 50. & 55. dicens quod si iudici seculari cõstet de iniustitia sententiæ ecclesiastici, non debet curare de tali sententia, sed eam reijcere, Oldrald. consi. 89. Roma. consil. 228. Hipol. singul. 367. Doctor Redin de maiesta. Principis. §. non armis solum decoratam à nu. 145. vsq; ad. 158. Caieta. inter theologos. 2. 2. quæst. 67. arti. 2. in fine. porque las sentencias y executoriales reputantur velu ti lex priuata in particulari facto. S. Thom. 2. 2. questio. 67. articul. 1. Y asi como la ley vniuersal notoriamente injusta no se deue recibir ni obedecer, cap. erit autem lex. 4. distinct. l. 4. in fine. l. 18. tit. 1. parti. 1. tradit Castro lib. 1. de lege penal. cap. 5. Soto, lib. 1. de iust. & iure. quæstio. 6. arti. 4. ni mas ni menos la sentencia ni executorial notoriamente injusta y nula cum sit lex priuata, no se auia de attéder ni obedecer ne vitium & peccatum quod fuit in proferente talem sententiam, continuetur in executorem, iuxta doctrinam Bald. in l. nemo

mo iudex. C. de senten. & interlocu. omniũ iudi. Innocẽ. in cap. quia pleriq; de inmu. Eccles. resoluit Menoch. lib. 1. de arbitrar. cap. 38. & centuria. 5. cap. 484. y assi dize la. l. 7. tit. 3. lib. 1. ordina. que est. l. 14. tit. de la jurisdicion real lib. 4. nouæ recopila. que el seglar à de cumplir lo que por la yglesia justamente le es mandado, que à contrario sensu lo que es injusto y nullo no quiere que se execute, resoluit Mẽcha. lib. 1. de success. creatione. §. 6. à nu. 16. Y la. l. 52. tit. 18. partit. 3. dize, *E si pudiere probar que aquel juyzio fue dado por falsos testigos e falsas cartas no lo deue executar*, Y la capella Tolosana, questio. 412. ad finem, dize, *Parendum esse requisitioni iustæ non autem iniustæ*, Y assi constãdo por las probanças hechas en la dicha Chancilleria y en el Consejo, à los dichos Oydores como el Conde realmẽte tenia probado, que el juyzio de Roma fue con falsos testigos, y falsas cartas, y que atenta la verdad la justicia del Conde de ser legitimo y de legitimo matrimonio, y el verdadero sucessor en este estado es notoria, y que los juezes que le condenaron se la confiessan como mas largamẽte diximos en el articulo, no ay imaginar razon para que los dichos Oydores de Valladolid sentenciassen siguiendo el executorial, y dexando las probanças ante ellos hechas, pues ni es de creer que el Papa lo quisiesse si dello fuera informado, como lo estauan los dichos Oydores, que es lo que dize el cap. 2. de except. lib. 6. ibi, *Si alias de iure debet admitti*, Y no auia que tener temor à las censuras de los executoriales pues ex verisimili mente & tacita Voluntate Romani pontificis quãdo ay mal despacho en la Rota, ó es en perjuyzio de patronazgo de legos ó de la juridicion real y se puede resistir, como cada dia se resiste è dexa de executar en este consejo, las bullas rescriptos executoriales que en contrario de lo susodicho se traen, que es conforme al caso exceptuado en la Bulla Cena Domini Casu. 11. ibi. *Simpliciter vel sine eorum bene placito consensu.* intelligẽdo de conjecturato & tacito argumento. glo. in. l. tale pactum. §. fin. ff. de pact.

¶ Lo otro porque en realidad de verdad, los Iuezes de su Magestad preuinieron el conocimiento desta causa à los Iuezes, ecclesiasticos y de la Rota, Porque hallara. V. m. que la Rota como dize el executorial de las partes contrarias, fol. 19. començo à conocer deste pleyto año de. 35. y por el mes de Nouiembre, como consta de los autos del processo, y el Consejo estando en Dueñas año de. 34. quando el Conde pedia alimentos à su abuelo, y el no se los queria dar diziendo que era bastardo, alegando y deduziendo tan plenariamente como aora el pretenso matrimonio de Ioana Ortiz, la buena ò mala fe de su madre del Conde para se casar como de todo tratamos en el articulo



ticulo primero,entonces el Consejo auiendo hecho probanças con conocimiento de todo,le mando dar trezientos ducados de alimentos,ex quo & excitatione in illo iudicio facta, perpetuata fuit iurisdictio regalis, argumento tex.in cap.penul.de foro compet.ibi, *a telegitime citatus*, in.l.vbi cęptum.ff.de iudi.clemen.2.vt lite penden.nã cognitio & perpetuatio iurisdictionis in causa præparante,de alimētos,de diffamació,inducēt ꝑpetuationé iurisdictionis & quoad causam principalem,& præparatam,como es esta de la sucession de este estado de Puñonrostro, de que aora se trata, vt in. l. ordinarij. C. de reivendi.vbi glos.Bal.expresse notant Alexan.consi.58. in fi. volu.1. dicit cõmunem Curti.Iuni.cons.152.nu.9.& ab opinione Bal.in practica non est recedendum,Deci.in Rubri.de iudi.col.1.&.2.Bibius tomo.1.cõmu.opinio.lib.9.versi.Iudex si aditus fuerit,y en proprios terminos Ioan.Baptist.in repeti.l.omnes populi,de ius.& iu. nu. 19. Felin.in cap.cum sit generale.de foro compe.num.6. Y aun hallara V.m.que no por sola la causa preparatoria del conocimiento de los alimentos y del pretenso matrimonio de Ioana Ortiz,y de la dicha buena ó mala fe,sino que por expresso pedimiento de Don Arias Gõçalo padre de la parte contraria,que como tercero se opuso à contradezir los dichos alimentos,ya que vio que no podia estorballos,por dos peticiones,la vna en.22.de Septiembre del año de.34. y la otra en.26.de Abril del año siguiente de.35.pidio expressamente que se declarasse no pertenecer este estado al Conde,y que le pusiessen perpetuo silencio,y que le declarassen à el mesmo Don Arias por verdadero successor de este estado, y que de estas peticiones se dio treslado al Conde,y quanto à ellas quedo el pleyto contestado, y expressamēte sobre lo que aora se trata perpetuada la juridicion de su Magestad y preuenta quanto à esta causa, assi en el Consejo como para en la Chancilleria,pues toda es vna juridicion real,diuisa gratia melioris expeditionis, argum.l. Caius.88.§.Titius, delegat.2. Y assi pues la de la Chancilleria y la deste Consejo es toda vna juridicion de su Magestad,comunicata inter socios,consiguio la Chancilleria por las citaciones hechas en el Consejo el dicho año de.34. veluti per sociũ el efecto de la preuencion y perpetuació de juridicion para en esta causa contra la Rota y qualquiera justicia ecclesiastica diferente de la de su Magestad,argum.l.si cõmunem.ff.quemadmod. ser. amitta, & quæ notat Ias.in.l.3.à nu.10.C.de inoffi.testam.cum & perpetuata iurisdictione cum vno iudice cēseatur etiam perpetuata cum suo collega,vt notat Cardi.& Imol.in cap.coram,de offi. delegat. Felin. nu.6.in cap.1.de præscriptio.que aunque el Consejo acabo el pleyto

de los

delos alimentos no se acàbo, ni esta oy acabado el pleyto de la suces sion deste estado, ni los dichos dos primeros expressos pedimientos que Dõ Arias hizo sobre este estado, en Septiembre y en Abril. Y assi no se acabaron los effectos que prouinieron à citatione, & litis contestatione, iuxta. l. fin. C. de præscript. 30. vel. 40. annorũ, vbi Bal. & Docto. expresse notant glos. cõmuniter aprobata. verb. iudicij. in. l. properandum. §. 1. C. de iudi. notat Abb. nu. 6. Felin. 28. in cap. causamq; el. 1. de testib. Bernard. Diaz, regul. 11. ex singula. doctrina Bar. in. l. 2. ff. iu dicatũ solui. & iurisdictione perpetuata in principali, perpetuatur in accessorijs. l. vtiq;, vbi expresse notat Bal. ff. de reivendi. y assi estando como dezimos, preuenida la juridicion y conocimien to desta causa por los juezes de su Magestad, no se pudo lleuar à Roma este pleyto, ni alla pudieron conocer della, y todo quanto hizieron en Rota fue ninguno, & per consequens la Chancilleria no auia de reparar ni atender a los executoriales, sino à su processo y sus probanças, y à la verdad y notoria justicia que el Conde tenia, cum factum à iudice præuento, in præiuditium iudicis qui præuenit sit nullius momenti, cap. proposuit, de foro compe. l. cum quædam puel la. ff. de iurisd. omn. iudi. l. si quis posteaquã. ff. de iudi. l. 1. ff. de offi. consu. ibi. *Sed non potest, is qui apud vnum nomina edidit apud alterum manumittere.* glos. fin. in. l. nemo. C. de iurisdi. omn. iud. Afflict. decisio. 354. Boeri. decis. 90. Menoch. 2. de arbit. cap. 371. Que aunque las partes contrarias an pretendido con gran desacato de la juridicion real, que esta causa no era de su conocimiẽto sino de la Rota, co quod tractaretur de matrimonio & de legitimitate, iuxta cap. tuam, de or di. cognitio. Empero es error manifiesto, pues quæstio matrimonij & legitimitatis, quę incidio en esta causa, sobre à quien pertenezca el estado de Puñonrostro, viene incidenter & per modum causę. Y assi eran y son juezes competentes este Consejo, y la Chancilleria sin yr à Roma para lo determinar, quia non de legitimitate sed de hæreditate pronũciare debent, vt in. l. 1. C. de ordi. iudi. in. l. quoties. C. de iudi. in cap. causa. 9. de in integr. resti. ibi, *Nisi coram eis mota fuerit incidenter in matrimoniali quoq; causa. &c.* & cõmu. Docto. resolutã per Orozcum, nu. 27. Cardin. Alba. nume. 12. in. l. 2. ff. de iuris. omn. iudi. Bar. & aliorum in. l. Titia. ff. soluto matri. eiusdem Bar. & aliorum in dicta. l. quoties. vbi Iacobi. de Sancto Georgio. & Corneus. 2. col. & Zasius in proprijs terminis dicũt cõmunẽ Veroius, nu. 37. in cap. 1. de iure patro. dicens ita consuetudine seruari. singu. Bal. in auten. ad hæc. C. de lat. libert. tollen. Rip. in Rubri. de iud. nume. 27. &. 90. dicens ita seruare omnia parlamenta Franciæ, & in cap. decernimus,

nimus,à nu.16.eo.tit.decis.Pedemonta.116.nu.10.consonat.l.2.ti-
tul.14.part.4.ibi, *Assi lo judgara el Alcalde,* quando enim non tracta-
tur de matrimonio , quatenus sacramentum est,ò si las palabras hi-
zieron matrimonio ò no hizieron matrimonio , sed tantum tracta-
tur de matrimonio,quatenus contractus est , si passo ó no passo , si se
contraxo con buena fe ó mala fe , si hizieron vida maridable como
coniuges,aunque realmente obiesse impedimento de todo esto , es
sin ninguna duda que el seglar puede conocer, S.Thom.in.4.distin.
34.quæstio.2.arti.1.& distinct.26.quæstio.2.arti.1. Victoria de matri
monio.2.part. Soto in.4.distin.40.quæstio.2.arti.5.Fortu.de vltimo
fine illatio.14.nu.231.Porque de otra manera tota iurisdictio regia
& secularis absorberetur,y todas quantas causas obiesse enel mundo
se auian de yr à tratar à Roma,pues no ay pleyto de hidalguia, de ali
mentos,de herencia, de vinculo, de mayorazgos , de adulterios , en
que luego incidentemente no se trate de matrimonio y de filiacio-
nes,absit autem dicere tan grande error en correction de todas las
leyes ciuiles y de la juridicion real, vt singulariter perpendit Ancha.
in regula ea quæ.de regul.iur.lib.6.col.15.quæst.21. Afflictus in con-
sti.Neapo.Rub.48.lib.3.nu.7.&.8. Y de aqui dize Bal.in dicto cap.
tuam,que si lo contrario se obiesse de guardar,la juridicion seglar se-
ria cifra y chimera,tradit Ioan.Igneus in.l.necessarios. §. non alias,
1.repe.à nu.27.& nu.434.ff.ad Silenianum,& in.2.repe. nume.48.
porque la reseruacion del cap.tuam,que parece haze incapaz al juez
seglar de la question de la filiació y legitimidad preuino de derecho
humano vt tradit Paludanus in.4.distinct.18.quæ.2.in fine. Driodo
nus de liber.christiana.cap.9. pag.32. porque antes de aquel cap. los
seglares conocian. l.omnes.C.de episcop.& cleri.notat Alexand.in
Rubri. C. de Sacrosanct. Eccles. Y assi siendo introduction y reser
uacion de derecho humano,se pudo prescribir contra ella, iuxta la-
te tradita per decis.Pedemon.nu.14.y tornar los seglares à su cono-
cimiento,vt de consuetudine seruari dicunt Iacobi. & Corneus in
dicta.l.quoties.Veroius in cap.1.de iure patro.nu.37. dicens cómu-
nem.Quanto mas que todo quanto se à tratado y trata en este pley-
to, tocante al matrimonio y à la legitimidad,es vn nudo y mero he-
cho,si passo ò no passo el matrimonio pretenso con Ioana Ortiz , y
que es falso todo quanto las partes contrarias dizen que passo entre
Don Ioan Baptista padre del Conde y la dicha Ioana Ortiz, quod
quidem merum factum est.l.consilio.§.fin.ff.de curatore furiosi, ibi,
Magis facti quam iuris sunt,notat glos.ibi.Paulus in.l.omni nouatione
nu.2.C.de Sacrosanct.Eccles.latissime Roland. cósilio.12.volu.2.

Yten

Ytem se à tratado. que quando obiera passado el pretenso matrimonio de Ioan. Ortiz (quod semper negamus,) mas que Doña Beatriz madre del Conde fue dello ignorante, y que tubo buena fe, lo qual tambien bastó para que el Conde fuesse legitimo, como lo diximos el articulo. 1. Y todo esto que se à tratado à sido mero hecho, iuxta. l. bonæ fidei. ff. de acqui. re. domi. cuius verba sunt, *Illud autem ad factum pertinet si quis bona vel mala fide possideat*, vbi glosa notat. probatur in. l. 1. §. adipiscimur. ff. de acquir. possess. ibi, *Eam rem facti non iuris esse*, in. l. qui scit. §. in bonæ fidei. ff. de vsu. notat Bar. in. l. pro hærede, nu. 6. ff. de acquirend. hęredi. de lo qual sin ninguna duda conforme à quátos Theologos y Canonistas ay, el juez seglar pudo muy bien conocer, vt late resoluit Couar. in. 4. de sponsalib. 2. part. cap. 8. §. 12. nu. 3. & lib. 3. variar. cap. 3. col. 1. et. 2. Naua. in cap. cum contingat, de rescrip. remedio. 1. Bernar. Diaz regul. 459. vbi additio infinita congerens, resoluit istam esse cõmunem Canonistarum & Theologorum. D. Menesius in. l. 1. C. de iur. & facti igno. nu. 57. D. egregius Molina. lib. 3. de primogenijs, cap. 13. nume. 24.

¶ La otra y final razon, por donde los Oydores de Chancilleria auian de auer sentenciado conforme à las probanças y no por el executorial, es pues tenian las vezes de su Magestad, que como señor y patron destos reynos, tiene poder y esta en costumbre de defender à sus subditos y vassallos, de qualquier sin justicia, fuerça, y violencia que se les haga, por qualquier juez ecclesiastico, aunque sea con bulas y executoriales de Roma. ex tex. in cap. regum officium, in cap. Principes, in cap. administratores. 23. quęst. 5. & in cap. filijs vel nepotibus. 16. quæst. 7. in. l. 5. tit. 1. lib. 2. ordina. notat Gregor. Lup. in. l. 8. glos. 2. tit. 20. partit. 3. Naua. in dicto cap. cum contingat, remed. 1. pag. 146. Coua. cap. 35. practi. quæstio. Afflict. decis. 24. &. 85. & decis. Pedemon. 30. Y assi pues consto à los dichos Oydores de Chancilleria por sus probanças la verdad y notoria justicia que el Conde tenia, auian le de auer defendido en ella, y no se yr por miedo de las censuras executoriales tras ellos, mayormente teniendo las injusticias y nullidades que diremos en el arti. 3. ea precipue ratione quod in negotijs mixti fori, non obstante cognitione & pronunciatione iudicis ecclesiastici, potest secularis de eadem causa cognoscere & pronunciare, vt probatur in cap. 2. de maledicis, ibi, *Per temporalem præterea potestatem*, notat Abb. ibi nu. 4. probatur & in cap. felicis. §. per hoc quoq;, secularibus potestatibus non adimimus facultatem vtendi legibus, contra tales. de penis, li. 6. notat Abb. in cap. tuæ, nume. 15. de procura. in cap. 1. col. fin. vbi Anto. & Alcia. nu. 128. de offi.

ordi.

órdi. Areti. & Deci. nu. 15. in cap. atsi clerici de iudi. Coua. in cap. Rai nuncius, de testa. in princip. nu. 19. &. 2. variar. cap. 10. num. 6. que es aun en masfuertes terminos de los que aqui estamos, pues enesta cau sa el Consejo y la Chancilleria preuino a la Rota como diximos, y assi sin ninguna duda auian de sentenciar por las probanças de aca, y no se yr tras el executorial.

ARTICVLVS TERTIVS.

QVANTO al tercero Articulo, que ni aun atendiendo à lo de la Rota la Chancilleria pudiesse condenar al Conde, por las muchas nulidades, injusticias y agrauios que el executorial contiene, probatur ex sequentibus.

¶ Lo primero, por lo q̃ dize el executorial fo. 2. ad finé, donde esta la primera peticion que en Roma se echo. *Beatißime pater dudum orta lite. &c. inter deuotos sanctitatis vestræ oratores Ariam Gundisaluum de Auila. &c. et Ioannã Ortiz, &c.* & infra fo. 3. post princi. *fuit habitus recursus pro parte oratorũ ad sedẽ apostolicã & causa et causæ tã appellationũ. &c. quam negocij principalis reuerendo patri domino Episcopo Vticens. &c. in forma breuis cõmißa. &c.* Y hallara. V. m. que esta relacion que al Papa se hizo para auocar el pleyto à Roma fue falsa, porque la causa y parte que toca à Ioana Ortiz, sobre el pretenso matrimonio, nunca se cometio al Obispo de Vtica, ni pudo cometerse, porque Don Ioan Baptista su pretenso marido murio año de. 31. por Iulio en Valladolid, y con su muerte estaua desatado todo, y la dicha Ioana Ortiz solo trato ante el Vicario de Segobia (ateniendo se a la cedula matrimonial) que se le diessen mil ducados que le prometian en ella de dote, proponiendo su demanda ciuilmente sobre los mil ducados, y assi todo quanto en Roma se hizo en nombre de Ioana Ortiz con esta falsa relacion, fuit nullum ipso iure, pues la comision primera cótinet expressum errorem & falsitatem, en dezir que en grado de apelacion por parte de Ioana Ortiz se cometio Episcopo Vticẽsi. Y que despues ella mesma tambien apelo del Obispo de Vtica, y que recurrit ad sedem apostolicam, siendo la realidad de la verdad que Ioana Ortiz nunca puso otro pleyto sino el de los dichos mil ducados, ante el Vicario de Segobia, y este se esta alli pendiente oy en dia sin auer auido apelacion del, ex quo comisio. 1. del dicho executorial como auocatoria de la causa para Roma est nullius momenti, secundũ

Inno.

Innocen. Hostien. Ioan. Andr. in cap. ex literis, de offic. delega. glos. Feli. fallentia. 10. & alij in cap. ad audientiam. 2. de rescript. Casado. decisio. 1. de rescript. dicens notabilem declarationem & pluribus incognitam.

¶ Lo otro, por lo que dize la mesma primera suplicacion del executorial, fol. 3. a la buelta donde pide que se retenga en Roma, *atento quod in partibus iustitiam consequi non sperant & aduersarij sunt potentes ad litigandum in Romana curia*, que ademas del desacato que a la juridicion real en esto hizieron, diziendo que en estas partes no esperauan alcançar justicia, hizieron otra falsa relacion, en dezir quod aduersarij erant potentes ad litigandum in Romana curia, siẽdo la realidad de la verdad como diximos en el articulo. 2. q̃ año de. 34. y. 35. andaua nuestro Conde y su madre pidiendo alimentos en el Consejo à su abuelo, y que tan solamente se le mandaron dar trezientos ducados. Y aquellas palabras, *Atento quod erant potentes* importat conditionem. l. à testatore. ff. de condi. & demonst. Y asi la comision hecha sub illa conditione, siendo falsa y no cumplida, resoluitur. l. hoc iure. ff. de verb. oblig. l. cædere diem. ff. de verb. signific. porque siempre el rescripto lleua la clausula si preces veritate nitantur, cap. 2. cap. cæterum. cap. super literis. vbi cõmunis, y asi literis impetratis carere debet, ex traditis à Velamera decis. 4. & Menoch. lib. 1. de arbitra. cap. 38. nu. 7. & lib. 2. cap. 314. Mayormente siendo esta la causa final para lleuar la causa à Roma, y que si el Papa supiera la pobreza del Conde y de su madre, no auocara alla la causa, vt latissime Couar. 1. variar. cap. fin. tradit decis. Rotæ. 6. in anti. de rescript. & Velamera, decis. 9. de rescript. ad examinan. testes. extra locum ordi. Octauia. in sua praxi. lib. 3. cap. 9. Mayormente siendo los reos conuenidos niño de quatro años y madre biuda, qui trahi non poterant ad curiam ex priuilegio, cap. significantibus de offic. delegat. cap. ex tenore de foro compet. & quæ notantur in. l. vnica. C. quando Imperator inter pupil. & vidu. Y que en en la dicha comision no se hizo mẽcion deste priuilegio que competia a la madre biuda, ni al niño Infante, y asi tambien por esto fue nullius momenti la comision ex tex. expresso in cap. cum ordinem de rescript. notat Innocẽ. in dicto capit. significantibus. Staphile. de literis gratiæ & iustitiæ. §. post hæc. numero. 15.

¶ Lo otro, porque hallara. V. m. que la Rota entablo su pleyto cõtenido en el executorial, sin citar al Conde, y sin poder bastante que suyo se hallase en Roma, sino tan solamente dandole vn curador en absencia y no lo pidiendo el ni ninguno en su nombre, que fue subs-

H tanciar

táciar el pleyto sin parte.patet.Porq̃ el año de.35.quãdo la Rota comẽ
ço como dize el executorial fol. 19. à la buelta el Conde era niño de
quatro ó cinco años,& infans citari non potest.l.4.l.nec impuberes.
ff.de inius vocan.Y asi las sentencias fueron ningunas.l. conta pu-
pillum.ff.de re iudi.vbi Docto. porque tal edad de cinco años non
habet intellectum & quid videat ignoret.§.pupillus.institu.de inuti
libus.resoluit Pinel.2.part.l.1.C.de bon.mater. nu. 67. y en todo el
executorial no parece poder del Conde, y asi sententię perpetuo
possunt dici nullæ, etiam vsq; ad mille annos, siquidem de man-
dato non constat,Bal.in.l.2.C.si ex fal.instru. in.l.1.C.de reb. alien.
non alie.resoluit Menoch.consi.1.à nume. 78. dicens cõmuniorem
opinionem contra alteram cõmunem,nec mandatum debet præsu-
mi.vt tradit glos.in cap. cum in iure de offic.delegat. Afflict. decisio.
368.nu.9. Aymon.consi.266.nu.8.&.9. & nullitas incontinenti di-
citur probari,quando excipiens dicit se non fuisse citatum,vel illum
qui egit non fuisse procuratorem.Bertrand.consi.127.nu.3.vol.3. Pro
bus in addi.ad monachum,in cap.2.de litis contesta.libr.6.nume.4.
Ex quo annullari sententiæ & executoriales & esse insanabiles reso-
luit Bantius de nullita.cap.12. & Gomez.in compendio vtriusq; sig-
na,fo.167.Y sin andar por presumptiones claramente consta lo suso-
dicho del executorial fol.3.a la buelta donde pidio Don Arias, que
à nuestro Conde se le diesse curador ad litem en Rota,sub ista clausu
la, *Etiam absenti & non petenti*,y la signatura dize in fine cõmissionis,
Quod curatorem deputet,y esto no se pudo hazer conforme à derecho,
Porque sabra.V.m.que à nuestro Conde le estaua señalado por cura
dor ad litem para sus pleytos Gonçalo de Espina vezino de Segobia
con la forma y solenidad de la.l.fin.§.sed etsi quis. C. de admi.tuto.
citados todos los agnatos y cognatos,para ver si alguno queria la di-
cha curadoria,iuxta ea quæ tradit Gregor.Lup.in.l.2. tit.16. partit.
6. glos.fina.y Bancio tit.de nullita.senten. nu. 86. Y asi el curador
que en Rota se dio al Conde, bsenti & non petenti,no valio ex tex
tu expresso in cap.fin.de iudi.lib.6.ibi.*Si nõ habeas curatorem dare va
leant*. Y todo el titulo, quod habenti tutorem tutor dandus non est.
Y con esta entrada dentro en dos años se dieron dos sentencias en
la Rota,declarando el segundo matrimonio de sus padres del Con-
de por inualido.Porque vea.V.m.como sin citar al Conde ni à Gon
çalo de Espina su curador verdadero y legitimo con solo el curador
que en ausencia y no le pidiendo le dieron en Roma,se dierõ las sen
tencias. Y aunque es verdad que reseruaron el articulo de la buena
ó mala fe,y legitimidad del Conde, y asi que las dichas primeras
sentencias

sentencias nó le prejudicaron, pues pudo ser legitimó aunque el matrimonio de los padres no valiesse, ex tex. in cap. 2. qui filij sint legit. prout diximus in articulo. 1. Emperó sabra. V.m. que el mesmo curador que dieron à nuestro Conde en Rota en ausençia, y no lo pidié do, el mesmo torno à hazer cometer el articulo de la dicha buena ó mala fe y legitimidad, vt patet del executorial, fol. 6. que es la cosa mas inaudita de quantas ay en derecho, pues para prorrogar jurisdicion y hazer cometer alguna causa à juezes à de ser la mesma parte en persona, o otro con poder especial para ello, vt notant omnes in l. si conuenerit. ff. de iurisdi. omn. iudi. & in. l. 1. & 2. ff. de iudi. & in capit. 1. de iudi. y el curador ad litem tan solamente se le auia de dar para defender, pero no para hazer cometer causa, ni el pudo prorrogar ni hazella cometer in præiudicium de la juridicion real., secundum Bal. in. l. 2. circa finem. C. de oper. libert. & l. 6. tit. 1. lib. 3. ordinam. & quę notat Orozcus in. l. receptum, nu. 12. ff. de iurisd. omn. iudi. decisio. Pedemon. 78. in fin. Quanto mas que aun este curador ad litem que alla dieron al Conde, nunca defendio las partes del Conde, ni hizo probança de su parte, en el tiempo que se dieron las dichas dos primeras sentencias, porque el mesmo curador vt constat del executorial. d. fol. 6. torno à hazer tambien cometer la causa super remanénte articulo remissoriæ, para hazer probanças en España, que hasta alli no le auiá querido dar la dicha remissoria, ni aun despues en ninguna instancia de las otras tres sentencias, que sobre el articulo de la buena ó mala fe è illegitimidad se dieron contra el Conde, se despacho remissoria para España, ni se hizieron probanças por partes del Conde. Porque la primera sentencia como dize el executorial, fo. 6. pag. 1. in fine se dio *Reassumptis causis in eisdem statu et terminis quibus reperiebantur*, y aunque el mesmo curador se torno à quexar y à hazer cometer de nueuo la causa, tambien la segunda sentencia se dio sin que hiziesse probanças ni despachasse la dicha remissoria porque no se la quisieron dar. Y assi en tercera instancia diziendo de nullidad, y quexandose de lo susodicho que se auian dado quatro sentencias sin le querer dar remissoria para hazer sus probanças en España, y pidiendo à su Sanctidad que lo tornasse à cometer Magistro Peregrino, y que se le mandasse que diesse la dicha remissoria para hazer probanças en España, por partes del Conde como dize el executorial fol. 9. El Papa mando in specie que se diesse la dicha remissoria para hazer probanças en España, sub ista clausula contenta in signatura, *Restituat decernat vt petitur & iustitiam faciat*. Y con todo esto hallara. V.m. que sin embargo, y sin querer dar la dicha remissoria

como

como el Papa lo mando, vt infra ostendemus, dan la tercera sentencia confirmatoria de las passadas en que condenan al Conde por illegitimo, y esto fue lo que se hizo hasta Iulio del año de cinquenta y vno, en el qual tiempo aun el Conde no tenia sino veynte años. Y pues los contrarios en este tiempo llebaron à Roma los falsos testigos que diximos en el articulo.1.y hizieron las demas probanças cō cinco testigos falsos, y cedula matrimonial que alli tratamos, y nuestro Conde era menor y no defendido, las sentencias llanamēte fueron ipso iure nullas, y notoriamente injustas, argum. eorum quæ notantur in.l.1.C.si ex falsis instrumen.in.l.diuus. ff. de re iudi. in.l. si prætor. §. Marcellus. ff. de iudi. in.l.si præses.C.quomodo & quando iudex.probat Rota, decis.443.Menchac.cap.37.quæstio.frequen. à nu. 18. Mauri.de in integr.resti.capit.198.&.199. concludentes sententiam latam contra minorem indefensum non valere, probat. l. penulti.C.si aduers.rem iudi.l.clarum.C.de auto præstan.

¶Lo otro, porque aun hallara. V.m.que la primera comision con que se auoco esta causa à Roma, fue sin hazer mencion de las sentencias del Vicario de Toledo, ni que auian passado en cosa juzgada, y asi la comision fue obrrepticia y subrrepticia & ipso iure nulla, secundum Innocen.in cap.audita, de restitu.spoliat.notat Cardin.in cap.cum dilecta, de rescript. & in consil. 67. que aunque causa esset matrimonialis potest de nuo reuideri, vt in cap. lator, in cap.tenor, de re iudica.empero con todo esso se auia de auer hecho relacion al Papa, como las sentencias del Vicario de Toledo en que declaro no auer passado matrimonio entre Don Ioan Baptista y Ioana Ortiz auian passado en cosa juzgada, y auia de ser exprimiendo alguna justa causa, y haziendo de todo ello relacion y dando informacion sumaria, lo qual no vbo. Y asi todo fue obrreticio, ex glo.& cōmuni in dicto cap.lator.& glos. & cōmuni. in dicto cap. ad reprimendum, de offi.ordi.resoluit Deci.consi.198.Coua.in.4.2.part.cap.8.§.12.à nume. 12. & perconsequens nullius momenti quidquid agitatum fuit in Romana curia ex tex.expresso in cap.cum dilecta, de rescript. ibi, *De quibus in secundis literis mentio non fiebat & ideo quod ipsarum literarum ocasione dignoscitur, atentatum ducimus irritandum*, in cap.ex posita, de arbit.resoluit Menoch.lib.1.de arbitra.quæst.52.

¶Lo otro, porque supuesto como diximos en el articulo. 2. que este consejo preuino à la Rota, y asi que perpetuó en si y en la chancilleria el conocimiento y juridicion desta causa, por ser quæstio filiationis incidenter proposita & per modum causę, y question de vn nudo y mero hecho, llanamente consta que todo quanto se hizo en

la

la Rota est nullius momenti, cum factum à iudice preuento in præiuditium iudicis qui præuenit nihil valet. cap. pen. de foro compet. l. cum quædam puella. ff. de iur. omn. iudi. l. si quis posteaquam. ff. de iudi. l. 1. ff. de offic. consu. l. vbi cæptum. ff. de iudi. Y aun segun la glos. super vno negocio in capitul. final. de rescript. por solo esto de auer lleuado las partes contrarias este pleyto à Roma estando por los juezes de su Magestad preuenido, auian de auer perdido los contrarios la causa. Quanto mas que aunque confessassemos que la Rota preuino, y que alla fueron juezes competentes para sentenciar la illegitimidad, empero aun hallara. V. m. como cõsta del executorial, fo. 6. a la buelta, que la Rota no solo pronuncio de illegitimitate sino que metio la mano à sentenciar sobre lo temporal y sucessiõ de los bienes de este estado, declarando nostrum Comitem *incapacem insuccessibilem & inhabilem ad bonorum sucessiones. &c.* que fue querer preiudicar muy a la clara la jurisdicion de. Vs. m̃s. y su Magestad contra el cap. nouit de iudi. ibi, *Non enim intendimus iudicare de feudo cuius ad ipsum expectat iuditium.* & contra cap. causam q. 2. qui filij sint legit. ibi, *Nos atendentes quod ad Regem pertinet non ad ecclesiam de talibus possessionibus iudicare. &c.* & ibi, *Regi iudicium possessionis relinquatis*, tradit Octauia. decis. Pedemon. 2. nu. 5. nec Papa potest iubere laico de iurisdictione episcopali, secundum Innocen. & Abb. in fin. in cap. inquisitioni de senten. excõmu. Y es la. l. 7. tit. de los perlados, y la. l. 3. tit. de los juezes lib. 3. ordina. que con gran rigor prohiben a los ecclesiasticos que sentencien las causas temporales de los legos, absit autẽ que esto se permita en estos reynos, y en tiempo de Rey tan catolico y justo, y de juezes tan rectos como. Vs. m̃s. que no es justo se buelua atras el rigor con que este consejo començo à proceder contra el dicho Don Arias Gonçalo quando fixó los cedulones en la puerta de Palacio quando traxo el primer executorial, y solo esto bastaua para que las sentencias de Roma y todo quanto alla se hizo, lo obieran de auer tomado los señores de la Chancilleria como nullo, & ac si non esset, cum iudice excedente terminos & fines suę iurisdictionis, sententia ipso iure sit nulla, non solum in eo in quo excessit sed in totum. l. certa ratione, vbi notant Docto. C. quando prouo. non est necesse. l. fin. vbi etiam Docto. ff. de iuris. omn. iudi. y todas estas nulidades aunque fuesse contra tres sentencias, y contra la Clement. 1. de re. iudi. empero atento que son ex defectu iurisdictionis y notorias que constan por vista de ojos del executorial auian las de auer admitido y considerado los Oydores de Chancilleria para no auer condenado al Conde por el executorial, iux. decis. Rotæ. 5. de litis contesta. &

Casado.decis.10.de rescript.y el consejo de Oldrald.106.y la glos.y la comun , in clement.1.de sequæst.posses.& fructuum.

¶Lo otro,porque aun hallara. V.m.que despues que se dieron las dichas cinco sentencias contra el Conde,adelante por el mes de Noviembre del dicho año de cinquēta y vno,como dize el executorial, fo.17.nuestro Conde y Doña Beatriz su madre fueron á Roma,y dada informacion sumaria al Papa,por relacion del Cardenal de S.Calisto de las dichas nulidades y agrauios que la Rota auia hecho al Cōde,y de como no auian querido dar la dicha remissoria para hazer las dichas probanças en España,tornaron pidiendo restitucion in integrum, en nombre de nuestro Cōde como menor que era , à cometer la causa al mesmo Cardenal de San Calisto , y sacādola de la Rota,cometiendola assi sobre el negocio principal como sobre la remissoria tantas vezes pedida por parte del Conde , para hazer probanças en España,como consta del dicho executorial,fo.16.17.y el Papa la cometio para que procederent , vt *in secunda parte supplicationis petebatur*,sub ista clausula, *Restituāt, & deinde causam & causas huiusmodi inter partes pendentes audiant,terminent,& decidant , cum facultate citandi & inhibendi ne interim ad aliquam executionem procedatur*. Y como dize el executorial fo.18.luego se despacharon letras de inhibicion, suspendiendo los primeros executoriales para que no se executassen pendiente la causa de la restitucion , y las partes fueron recebidas à prueua,y se despacharō remissoriales para hazer probāças asi en Roma como en España. Y en virtud de esta remissoria vino Aldobrandino , y estubo cinco años haziendo probanças en España , y se boluio con ellas à Roma , *Y sobre ellas ni sobre esta causa de restitucion jamas à auido sentencia difinitiua ni tal parecera con verdad en todo el executorial ni en otra manera,vt patet à fo. 18.* vsque ad finem . Y siendo esto asi verdad como realmente lo es , ni estos vltimos executoriales del año de setenta y tres,se pudieron despachar a las partes contrarias en la Rota,ni los Oydores de la Chancilleria auian de auer hecho caso del. Tum por estar expressamente suspenso y mādado por el Papa expressamente,ne interim scilicet pendēte restitutione in integrum, ad aliquam executionem procedatur. Tum porque de su naturaleza la restitucion in integrum,obra el mesmo effecto de suspension,ex toto tit.C.in integ.rest.postu.ne quid noui fiat. Y assi contra sententiā Romani Pontificis etiam bis confirmatā,competere restitutionē in integrū,& ea pendente impediri executionē triū sentētiarū conformiū,probat tex.in cap.suscitata,& in cap.tū ex literis, de in integ.rest. vbi Abb.&.dd.notāt cessāte malitia, como cessaua en nro

caso

caso por la sumaria informacion q̃ dize el executorial.fo.17. q̃ se dio primero q̃à nr̃o Cōde se le concediesse la restitucion in integrū, quo casu absque dubio est, que las primeras sentencias ni executoriales no se an de executar Casado.decis.1.&.2.de resti.in integ.Guid.Papæ.q.215.nu.7.resoluit cōmunem Capella.Tolos.54.y.431.& Meneses.nume.5.in.l.fi.causa cognita.C.de transactio.Velonus.consi.18.nume.22.resoluta singulariter & in proprijs terminis Gomez.in.d.tract.vtriusq; sig.pag.168. q̃ suplico a V.m.vea porq̃ allana del todo la justicia del Conde, & dicit in hæc verba. *Quia isto casu decernendæ essent nouæ executoriales, nec signatura concederet cōmissionem quod sit locus primis executorialibus, decretis vigore primæ sententiæ, ita dicit doctor Guliel. Casado. conclusum fuisse in signatura iustitiæ ipso presente, ratio fuit quia per restitutionem euacuatæ fuerunt primæ executoriales, & impedita executio. cap. suscitata cum glos. de resti. in integ. ergo requiritur quod de nouo decernanṫ uigore vltimarum sententiarum*, que pues dize que las primeras sentencias quedaron anihiladas por la restitucion in integrum, y que se auian de dar nueuas sentencias para despachar el executorial, y que se executasse el primero, Pues aqui señor no ay ninguna sentencia difinitiua sobre la restitucion in integrum ni en Rota se pudieron mandar despachar estos executoriales. ni la Chancilleria auia de auer hecho caso dellos. Y no auia de auer admitido la Chancilleria la escusa que à esto an dado los contrarios, negando que el Conde fuesse restituydo en esta causa, pues como deziamos consta expressamente dela restitucion enel executorial.fo.17.y las partes contrarias lo traen confessado desde Rota, en vna peticiō del mesmo executorial. fo.18.ibi. *lite & causa restitutionis in integrum aduersus dictas sentencias corā Reuerendo patre, &c. pendentibus*, & ibi. *sancti Calisti Cardinalis cum illius auocatione comitti obtinuerunt*. Y adelante en otra suplicacion fo.19.ibi. *obtinuit, comiti causam pretensæ restitutionis in integrum. Cuius vigore fuit impedita vlterior executio, & remissoria expedita, &c.* pōderādo aq̃lla palabra. *obtinuit* y la otra *cuius vigore* que son tan claras q̃ no se como las partes contrarias las niegan, sino es vsando delas mañas de don Arias Gonçalo su padre cō los dichos testigos. Y aunque no ouiera confessiones tan claras del discurso del executorial se prueua bastantissimamente, pues les mando el Papa quando cometio la causa de la restitucion que procederent sub ista forma. *restituant, & deinde causam audiant, terminent, & decidant*, que ponderando aquella palabra, *& deinde*, quiso que primero restituyessen y despues oyesen y sentenciassen, y pues consta que oyeron haziendose probanças cinco años, manifestum est que per

prius restituerunt, alomenos si esto no guardaron resultara otra mayor nulidad, que mandaron despachar el executorial e que procedieron contra la forma de su comision. Y asi todo fue nullius momenti, iuxta. c. cum dilecta de rescrip. ibi. *Ipsi formā mandati Ap[illegible] transponentes illo capitulo prætermisso, de alijs articulis inordinate plurimum cognouerant propter quod processum ipsorum irritum decernimus & [illegible]*

¶ Lo otro, porque aunque despues de concedida la restitucion y suspendido el primero executorial y quando las partes estauan recebidas à prueua, y el dicho auditor Aldobrandino estaua haziendo las dichas probanças, por parte de don Arias se pidio à su santidad que sin embargo de todo ello mandase proceder à total execucion delas dichas sentencias, y reuocar el auto dela suspension del dicho executorial dado, empero su Sanctidad cometiendo lo primero [illegible] lio Oradino se lo cometio debaxo de estas dos clausulas. 1. *vt c[illegible] sibi de tribus conformibus sententijs & quod illarum executioni fi[illegible]* Y la. 2. *prout iuris fuerit reuocandi & moderandi, &c.* Y asi idem Magister Iulius Oradinus atentis his clausulis y que de iure, *executi[illegible] tentiarum non erat locus*. Asi por la decisiō de Gomezio. d. pag. 168 como por la comun y verdadera conclusion arriba resuelta, y que ant[illegible] ta la comision de su Sanctidad, y dela forma que en ellas se les di[illegible] como auian de proceder, scilicet, *restituant & deinde causam [illegible] terminent & decidant*. Y que aunque la remisoria para hazer probanças reperiebatur decreta, como dize el executorial. fo. 19. in principio. Mas porque la causa dela restitucion no estaua decidida ni sentenciada difinitiuamente, como su Sanctidad auia mandado, no quiso mandar despachar este vltimo executorial, sino aguar[illegible] que Aldobrandino boluiese de España con las probanças, y que la causa dela restitucion se sentenciase difinitiuamente como su Sanctidad lo auia mandado por la primera comision dela causa de la restitucion que esto importā aquellas palabras. *terminent & decid[illegible]* licet. *per sententiam difinitiuam.* iuxta decis. Rotæ. 10. vt lite pendente nouis. nu. 3. Casado. decis. 3. vt lite penden. nume. 6. ibi. *& lis n[illegible] nitur nisi per mortem ciuilem aut naturalē litigantis*, item *per senten[illegible]* decis. 5. eo. tit. ibi. *vt non finiatur lis nisi per sententiam*, & decisio. 6. [illegible] per reg. Cance. nume. 5. ibi. *sicuti litis penden. non finitur nisi per s[illegible]* Y asi pues no estaua decidida difinitiuamente la causa de la restitucion, de iure non erat locus executioni trium sententiarum conformium, estando suspendidas como estan por la restitucion in integrum Y por la comision de su Sanctidad, y suspension del Cardenal de san Calixto arriba referida. Y aunque toda via el mesmo don Arias

como

como via q̃ no se hazia a su gusto torno a suplcar a su Sanctidad que cometiesse a Ioan Baptista de Rubeis el despacho del executorial sin embargo de la dicha restitucion: con todo esso su Sanctidad se lo cometio debaxo destas dos clausulas, vna, iuxta *formam aliarum comisionum procedat*, dos vezes repetida. La otra contenta in signatura que dize *iustitiam faciat*. Y pues de iure relatum est in referente, cum omnibus suis qualitatibus, & non potest esse plus in referente quã quod est in relato, vt in.l.asse toto.ff.de hæred.instit.in.l.in testaméto.la.1. ff.de condi.& demonstra.Deci.consi.463.647.num.2.claro esta que pues dize *procedat iuxta formam aliarum cõmissionũ*, y la otra dize que despache *constito sibi quod illarum executioni sit locus, & prout iuris fuerit* y que como tenemos resuelto conforme a derecho pendiente la causa de la restitucion, y sin la sentenciar difinitiuamẽte, como su Sanctidad lo tenia mandado: no se pudo mandar despachar este vltimo executorial, ni Ioan Baptista que le despacho tubo poder para ello, antes espressamente contra su comision y forma della: le mádo despachar, y asi no valio lo que hizo, & totum fuit nullius momenti ex tex. expresso cum materia in dicto cap. cum dilecta, de rescript. Mayormente que como dezimos, tenia su comision. La otra y segũda clausula contenta in signatura scilicet, *Iustitiam faciat*, atenta la qual estaua obligado o proceder ordinario modo, plene cognoscendo de causa, y sentenciando difinitiuamente, y no pudo en ninguna manera ni tubo poder para proceder breue y sumariamente como procedio, y menos pudo mádar despachar este executorial iuxta expressam decis. Rotę in ti. de rescrip. 28. in nouis quæ sic dicit *si signatura tãtum habeat. audiat talis & iustitiam faciat, auditor non potest vigore huiusmodi cõmissionis procederet sumarie. &c.* De que vera .V.m. quan atropellada y apasionadamente mando despachar Ioan Baptista de Rubeis este vltimo executorial, y asi el mesmo remordiendole su conciencia, ha tornado á hazer autos en la mesma causa prorragando terminos y plazos, como consta por dos testimonios tray dos de la Rota, que en effecto fue reuocar tacitamente el mal despacho que auia hecho del executorial, pues con dilaciones y largas va combidando a nuestro Conde, y llamandole para que buelua a la causa, argum.l. quod iusit, vetuit ve prætor.ff.de reiudi. & in.l. ad solutionem. C. eod.& in.cap.solicitudinem, & in cap.directe de apella. Y esto solo bastaua para que la Chancilleria no atendiera el executorial ni se fuera tras el.

¶ Lo otro, porque como dize el mesmo executorial fol.19.in fin. & fo.20.in princip. Ioan Diaz procurador que fue del Conde en la

causa de la restitucion, murio durante la lite & termino delas prouāças que se hazian, y despues del muerto, el dicho Ioan Baptista de Rubeis procedio contra nuestro Conde por contradictas, y en ausencia y rebeldia, vt patet dicto fol. 20. ibi. *Per audientiam literarum contradictarum*, & cod.fo.pag.2.ibi. *contumatiam accusarunt*, &, ibi. *reputauimus contumaces & in eorum contumatiam*, y con solo esto enel fol. 21. consta que a veynte de Nouiembre del año de.73. mando despachar este vltimo executorial, y que se executassen las primeras sentencias sin embargo de la causa de la restitucion, para lo qual assi hazer ademas que Ioan Baptista no tuuo comision ni poder como dicho esta, aunque tuuiera mas plena comision por solas contradictas auiendo muerto el procurador, no pudo proceder secundum Casado. in decisio. Rotæ. 15. de rescript. in nouis in additio. nu. 3. qui sic dicit, *In vna fulginatem hæreditatis coram reuerend. domino meo Antonio Augustino consumatissimo sua ætate viro à quo ex eius benignitate plures habui annotationes & decisiones in Rota factas decisum fuit de anno 1543. quod bene mors procuratoris est intimanda, & quod pars debet de nouo citari ad legitime conparendum.* Mayormente que aun dadas tres sentencias contra qualquier persona, despues se ha de citar de nueuo la mesma parte principal en persona intimandole las sentencias & per quatuor citationes expectari debet, y lo que de otra manera se haze est nullius momenti, secundum Casado. decis. 6. nu. 9. de causa. possess. & propriet. Felin. nu. 6. in. cap. ad probandum de re iudi. Y aunque el dicho Ioan Baptista pensando remediar sus nulidades trato de despachar citacion personal contra nuestro Conde, para que fuesse a ver dar estos vltimos executoriales en la Rota, dandole termino de sesenta dias. Hallara. v. m. que sin aguardar los sesenta dias, sino. 46. dias antes que se cumpliesse el plazo, los mando despachar, porque como consta por vn testimonio presentado enel processo pieça. O O O. fo. 141. al Conde se le notifico la citacion a seys de Nouiembre, y a esta quenta los sesenta dias se venian a cumplir a seys de Henero del año de.74. empero como dezimos sin aguardar el cumplimiento de los.60. dias en.20. de Nouiẽbre del año de.73. como dize su executorial. fo. 21. le mandaron despachar por solas las cõtradictas arriba referidas, lo qual no pudo hazer Ioan Baptista de Rubeis, y el despacho fuit nullius momenti, ex decisio. Rotæ expressa, tit. de iudi. 30. in antiquis quæ sic disponit, *Nota quod quando pendente termino iuris vel ministri eius adueniendum ad curiam, non debet procedi contra aliquem per audientiam contradictarum, tanquam contra contumacem quod si fiat nihil valet*, lo qual tambien solo bastaua para que los Oydores de Valla-

dolid

dolid no curaran del executorial ni se fueran tras el, sino que se guiaran por su proceso y por sus prouanças y por la verdad y notoria justicia que en ellas se contenia.

Articulus quartus.

EN QVANTO AL QVARTO ARTIculo, que es mostrar y fundar las justas causas que ay, para que el consejo mande retener en si el conoscimiẽto desta causa, se funda ex sequentibus.

¶ Et primo, est prouerisimo suponendum, que el consejo puede aduocar assi qualesquier causas pẽdientes en las chancillerias: Authẽ. quæ in prouincia, & ibi Paul. col. 1. C. vbi decrimin. agi oport. c. vt nostrũ de appellat. c. ecclesia. S. Mariæ el. 2. vt lite pendet & est tex. expres. in l. 22. tit. 4. lib. 2. noui ordin. Couarr. pract. 9. Rebuf. 1. tom. legũ Regiarum tit. de aduocationib⁹. q. 6. nu. 57. Iasso. consi. 144. lib. 2. Boerius in tractat. de auctoritate magni consilij. nu. 158. Guid. Pap. decis. 440. qui dicit solere Principes causas graues ad se aduocare. Necꝗ ad hanc euocationem faciendã est necessaria causa, imo sine ea potest Princeps, & eius supremum consilium causas euocare text. in. l. solen. ff. de offic. procõs. & legat. ibi. *Sicut aut mandare iurisdictionem, vel non mandare est in arbitrio proconsulis, ita adimere mãdatam iurisdictionem.* &c. Notat Boerius in d. tractat. de auctorit. magna. consi. nume. 158. vbi dicit quod de honestate solum exigitur causa, ad faciendam huiusmodi euocationem, nõ autem quod illa sit necessaria. Nec parlamenta à quibus causæ euocantur possunt de huiusmodi euocatione conqueri: & idem tenet Rebuf. de euocation. quęst. 6. nume. 59. vbi allegando Alberic. & Iacob. de Arenis. in. l. iuditium soluitur. ff. de iudic. & Iacobin. in tracta. de feudis ver. vicarius perpetuus, dicit quod vani capitis est dicere quod Princeps non potest pro libito voluntatis suæ etiam sine causa lites vbiꝗ pendentes euocare. Ex quibus apparet regium consilium posse, iure optimo, hanc causam euocare. Y quando quiera mas justificar la retencion, y aduocacion desta causa: hoc vnum certum est. & expeditum, quòd quęlibet ocasio. sufficit ad iustificandum Principis, & eius supremi senatus bene placitum in euocationibus causarum, vt format Ias. in d. consi. 144. col. 3. lib. 2.

¶ Hoc pręsupo sito, etiam asserimus, que aunque se diga que el cõsejo no acostumbra a vsar del poder que tiene de aduocar las causas de las audiencias, sino es, ex iusta causa, que en este negocio, & ad hác causam

causam euocandam militant plures, & vrgentissimæ rationes, ex quibus iure optimo debet hanc euocationem facere, nec sine partis iniuria illam possit omitere, cum Princeps, vbi iusta causa subest, debeat euocationem facere sin Rebuf. in tractat. de euocation. quæst. 4. nume. 30. ex causa enim subuenire Princeps debet, sicut olim prætor. l. 1 ff. ex quibus caus. maiores.

¶ Prima ergo causa, ex qua Princeps, & eius supremus senatus debet causam euocare est, quando iudices coram quibus lis pendet, partem grauauerunt in duabus interlocutorijs: hanc causam asignauit Rebuf. in. d. tractat. de euocationibus, quæst. 6. nume. 58. quia secundum eum verisimile est, quod in principali grauauit, post quambis ita factum est. l. non distinguemus. §. cum quidam. iunct. gloss. ff. de arbitr. c. vt debitus de appellat. & regul. semel malus de regul. iur. in 6. in hac autem, causa la chancilleria, non solum grauauit partem in duabus interlocutorijs, sed postea etiam in causa principali. Primo enim grauauit in duabus interlocutorijs, mandando dos vezes poner en secresto el estado, y aun le pusiera por obra, si el consejo no pusiera enello remedio, sin auer sentencia contra el Conde, y disipacion, que es lo que requiere la, l. imperatores. §. final. ff. de appella. & l. 1. titu. 9. part. 3. y aun enestos casos no sauemos que se aya hecho secresto, y enestos secrestos mostraron intencion llana los juezes de seguir en todo los executoriales, y de tenerlos por executoria firme para el estado, pues es llano que aunque vno por prouanças y escripturas tenga justicia llana contra vn posseedor, toda via no se haze secresto sin sentencias.

¶ Secundum grauauit in alia interlocutoria, suspendiendo la determinacion desta causa, para quando se determinase el pleyto de Roma, dando la mano y plenaria jurisdicion a los juezes ecclesiasticos, para la determinacion desta causa mere temporal, y en la qual el juez ecclesiastico no se puede entremeter, tex. in. c. nouit. de iudic. c. causamq; el. 2. qui filij sint legit. Octauia. decis. Pedemont. 2. nume. 5. l. 7. titu. de los Prelados, y clerigos, & . l, 3. titu. de los juezes, lib. 3. ordinam. y auiendo el consejo preuenido en la jurisdicion, y auiendo se declarado por juez, y sentenciado en la tenuta, y quitado la pessession a Arias Gonçalo padre de la parte contraria, sin embargo de que presento los executoriales del matrimonio, y fe dela litis pendencia super articulo bonę fidei.

¶ Et tandem in principali causa grauauerunt enormissime Commitem nostrum, determinádo sobre la sucession deste estado, sin hazer caso de las prouanças del pleyto, ni de la executoria del conse-

jo por

jo: por la qual se dio la tenuta al Conde, sino solo por los executoriales de Roma, que se presentarō in vim prouationis, sin justificallos sino antes cōstando de su notoria injusticia, nullidad, e imperfeciō, vt supra prouatum est in secundo articulo.

¶ Præterea ex supradictis resultat alia iustissima causa quare debeat fieri retentio huius causę in hoc supremo senatu scilicet. Porque se trata de la defensa de la jurisdiciō real: el qual es negocio muy proprio del Consejo, y que las leyes destos reynos mandan, que quando los juezes eclesiasticos vsurparē la jurisdicion real, se de luego noticia al Consejo para que lo remedie, vt in.l.17.tit.5.& in.l.16.titu.6.lib.3.noui ordina. Y que aqui se haga grandissmo perjuyzio a la jurisdicion real: consta bien claramente, por lo que esta referido, que trae Gariuay: Y seria cosa muy rigurosa q̄ aya y quede memoria de que la Rota sentencio contra lo que hizo y determino el Cōsejo sin auer se aprouado por el, y sentenciadolo el Consejo en la forma q̄ le parescie re se asegura todo.

¶ Præterea subest hic & alia causa iustificans euocationem, quam prætēdimus, Porque ya sobre la legitimidad o ilegitimidad del Cōde conoscio el Consejo incidenter en el pleyto de la tenuta, & tacite fuit visum pronuntiare illum legitimum. Pues dio executoria en su fauor, sobre la tenuta deste estado, & hęc sententia, et executoria est iustificata ex ipsismet actis, ita, que ninguno puede dezir, que la parte contraria fue agrauiado, y si tras estos se traen otros q̄ llamā executoriales de Roma, quando estuuieran dados legitimamēte, y no estuuiera aun por determinar la causa de la restitucion: estos no estan justificados, antes dellos resultan claras y notorias injusticias, como arriba va apuntado in concursu ergo duarū executoriarū ad inuicem aduersantium. Mas justo es, que el Consejo que dio la primera executoria conozca, que no la chancilleria, que no es justo que tenga mano la chancilleria para sentenciar las causas contra executoria de Cōsejo. Y en esto suplico a v.m. aduierta, que si vuiesse dos executorias contrarias, vna de la Rota, y otra del consejo, como en este caso las ay si la Rota pudiera aduocar la causa, que dubda ay si no q̄ sin otra causa la aduocara, mas quæ non sit in potestate aliorum iudicum contra sententiam Rotæ pronunciare, pues no es de menos auctoridad el consejo real, que la Rota, ni la Rota determina con mas justificacion sus causas, que el consejo las suyas, vt patet omnibus, qui vtriusq; tribunalis sentencias viderunt, y pues el consejo ha ya hecho experiencia que la chancilleria esta tan rendida al temor de las censuras de la carta executoria, que aunque han dicho los mismos juezes que execu

L tan vna

tan vna notoria injusticia, quieren cumplir con las sentencias de la Rota, y que tienen mas injusticias que letras, y atreuerse a la auctoridad del consejo, porque no los descomulga, mas justo es que el consejo aduoque la causa, porque si hallare que la executoria de Roma se deue executar, no se podra dezir que se haze perjuyzio a la juridicion real, pues tiene fundada su intencion, de que la defiende en los casos que le compete, y quando ouiere dubda, es mas justo que el consejo lo determine, que no que se ponga a la determinacion de la chancilleria el juyzio donde quien quisiere se pueda atreuer a dezir que el cosejo dio por legitimo al Conde, y por sucesor deste estado, y que la Rota se lo reuoco, y es mucho de considerar, que la Rota no ha querido determinar sobre el articulo de la restitucion: porque bien entiende que el Conde esta agrauiadissimo en las sentencias, y quiere que le quede mano para poder ser despues desagrauiado, solo quiere que nadie se atreua a dar possession al Conde, como a legitimo, hasta que ellos le declaren por legitimo. Y porque ya intentaron esto al principio deste pleyto, inhibiendo al consejo, y fijádo cedulones contra los Señores del, porque no se inhibian, y no pudieron salir con ello, quieren aora, diziendo que despachan executoriales, deshazer lo que el consejo hizo, y hazer quitar la possession al Conde, y despues conoscer despacio del articulo de la restitucion. Hoc autem cum fiat ad æmulationem supremi senatus, ab ipso debet prouideri, ne per huiusmodi calumnias iuri subditorum regiæ maiestatis prȩiudicitur, sino que tomen en si la determinació desta causa, pues en ninguna otra quitado lo que toca al gouierno del reyno, se puede ocupar el consejo, que mas sea en seruicio de su Magestad, y bien de todo el reyno, que en determinar esta causa que esta puesta en ojos de todo el mundo, y donde ay sentencias y executorias contrarias que cada vno dize, que las suyas son las justas, para que con la determinacion del consejo, queden sosegados los pechos de todos los que tienen noticia desta causa, que sin escrupulo puedan afirmar, que el que tuuiere la sentencia y determinacion del consejo, fouet iustam causam.

¶ Prȩterea, esto se confirma per ea quȩ tradit Matienço in.l.9. titu.7.lib.5.noui Ordin.in gloss.ver.termino de cinquenta dias, vbi quærit de ratione, quare ad regium consiliú priuatiue pertinet cognitio causarum maioratus, super tenutam, sine dispositionem illius.l.& etiá hodie super possessione ex.l.10. eiusdem.titu. & super proprietate, quæ maioris momenti est, remittitur ad cancellariam, & dicit quod ratio est, quia cum sint causȩ arduæ potest ab vltima senten-

tia super

tia super proprietate suplicari ad regiam personam, iux. l. de Segouia & tunc de causa cognoscit regnum consilium, & sic optime sentit iustum, & conueniens esse, vt causę multum arduę decidantur in regio consilio. Cum ergo hęc causa, super possessione huius status (si la sentencia de vista se confirmase en chancilleria) non possit videri in regio consilio, cum super possessione, auiendo dos sentencias conformes, non posit secundo supplicare, vt in. l. 8. titu. 20. lib. 4. noui ordinam. hęc debet esse sufficiens, vt hęc lis euocetur ad regium cõsilium pues podemos dezir que es la causa mas ardua, que aora pende en estos reynos, porque aunque la hazienda sobre que se litiga, no sea mayor que la de otros negocios, pero agitur de statu, & legitimatione comites, a quo plures filij descendunt, y determinar sobre el estado de vna parentela tan illustre, y poner fin al pleyto mas controuerso, y mas largo, que ay en estos reynos, pertenece a vn supremo consejo, donde esta la fuente de la justicia, & facit ad hoc decisio. tex. in. l. vna ff. apud eum a quo appell. vbi licet quis iudicem a quo appellauit in alia causa, de iure ciuile recusare non possit, ex eo quia potest de nuo appellare, tamen vbi appellare, vel suplicare non potest (vt in casu nostro) permittitur recusatio, propter irreuocabile prȩiuditium executionis, quod ita declarat Abbas. in. c. ad hæc numero. 4. de appellation.

¶ Præte a, es mucho de considerar, que las causas porque se deue escusar el aduocar el consejo los negocios que penden en las chancillerias, son las que refiere Rebuf. in. d. tractat. de euocation. artic. 2. num. 3. cum sequen. pagin. 457. Quia ex euocationibus partes vexantur & molestantur. Item expensę intollerabiles exponuntur in litibus, & per has euocationes retardantur processus, y todo esto se pudiera considerar antes que se mandara traer el processo al consejo, pero aora que se ha traydo todas estas razones cessan, porque ni las partes reciben vexacion, ni molestia, ni se les siguen mas costas ni el processo se alarga, antes de rematarse se siguirian todos los dichos inconuenientes, vt est notorium, vnde euocationi hoc casu fauorabiles est, y assi como si haria agrauio en aduocar otras causas donde las partes recibiriã molestias y vexaciones, y se dilataria la causa. Assi se haria aora agrauio en remitir esta, pues de la remision se siguẽ los dichos inconuinientes, y ninguno de retenerse, porque el que los letrados de la parte contraria representan de la auctoridad de la chancilleria, nullum ex hoc grauamen sibi infertur nec audictores illius Regij senatus possunt conqueri, quod ab eis causa euocetur, vt supra dictum est.

Prætcrea

Articulus quartus.

¶ Præterea iusta causa euocationis est ; suspicio iudicium à qui-
bus petitur euocatio,Rebuf.in.d.tractat.de euocation.q.7.num.66.
& 67.& hîc allegata est suspicio,& omnes iudices regię cancellariæ
sunt recusati per nostrum Comitem,quæ recusatio iure fieri potest,
tex.in Clem.pastoralis.§.Pisana quoq; ciuitas de reiudic.vbi ciuitas,
& totum cõsistorium imperatoris fuit recusatum.tex.in.c.quod sus-
pecti.3.quæst.5. vbi tota sinodus fuit recusata , & in.c.1. de iudicijs
& ibi Anchar. glossa. in.cap.in singulis versicu . appellatione de
statu regula & quod omnes auditoris posint recusari probat.l.4.
titu.10.lib.2.noui ordinam. ibi . *Y si todos los del consejo,o todos los oydo*
res fueren recusados.&c.ex qua lege satis fit exclamationibus partis ad-
uersæ,que se admira mucho que se aya recusado la chancilleria enes
te caso.& in proprijs terminis hoc dicit Boerius decisi . 1 6 9 . vbi di-
cit,quod de facto multi conantur totam curiam recusare,& non ex-
petata responsione super recusatione obtinent euocationem . Bien
es verdad que Boerio dize,que non ex sola propositione recusatio-
nis, debet fieri causę euocatio sed debet magana, consi.fides dari de
iustitia dictę recusationis antequã fiat euocatio,y esto ya lo emos he
cho eneste caso,pues emos offrecido prouãça de q̃ los mismos juezes
cõfessarõ q̃ executarian vna notoria injusticia,y que no tenian hazié
da para pleytear en Roma si los descomulgauã.Quæ quidé iusta cau-
sa recusationis est: pues no guardã lo q̃ las leyes destos reynos les mã
dan,que quando vuiere algun mandato injusto de Roma se suplique
del,y no consientan que se haga fuerça a los subditos de su Magestad,
y asi pues esta causa tan justa esta alegada , o se ha de hazer la reten-
cion,o mandar que se reciua la informacion,que el Conde ha offre-
cido.Nam quando pars petens euocationem allegat iustam causam,
debet sibi dari dilatio ad illam probandam.Rebuf.d.tractat. de euo-
catio.arti.2.nume.11.paga.458.specialmente que enesse caso ay otra
nueba causa de recusacion,que es auerse quexado el Conde enel cõ-
sejo de la chancilleria , por lo qual es cosa clara que le han de tener
odio,& sic hoc casu petita euocatione,non debet causa ad eosdem iu
dices remitti.vt attestatur Rebuf.in.d.tractat,de euocation. arti. 1. q.
11.nume.109.pag.451.y seria cosa rigurosa que el Conde aya veni-
do a pedir socorro al consejo del agrauio que la chancilleria le ha he-
cho,y aya sido admitido,y aora se voluiesse la causa a ella , que seria
ocasion para que confirmasen la sentencia,sin cõsiderar los agrauios
que della resultan,pareciendoles que pues el cõsejo les torna a remi-
tir la causa es por auer entendido y parecidole,que no ay agrauio y
asi es justo,que esto tenga grã fuerça con.v.m.ne inde nascantur in

iuriæ

iuriæ vnde iura nascantur. Y para que con euidécia se vea, que el Cõde tiene justas causas de recusar al audiencia, tenemos confession de la parte contraria, pues auiendo el Conde renunciado los terminos prouatorios, y pedido que se determine de los mismos autos siendo posseedor, no lo consiente, y da por escusa que es sobre bienes de mayorazgo el pleyto, y que el Conde no puede hazer esta renunciacion y consentimiento voluntario, iuxta. l. ex contractu. ff. de re iudica. ibi. Nisi culpa tutoris. l. seruus plurium. §. 1. ff. de legat. 1. & tradunt plures, quos citat Molina lib. 4. c. 8. nu. 7. Porque esta es escusa impertinente, pues las leyes y doctrinas que cerca desto se puedẽ traer, hablan quando ay culpa o negligencia de parte del que litigo, porque entonces no dañara al successor lo que se vuiere hecho. Lo qual no milita en este caso, pues este consentimiento le haze el Conde para mayor beneficio y vtilidad de su negocio. Y para efecto de que se retenga en Consejo, porque en la audiencia no espera que le guardaran su justicia. Y por ello y las de mas causas esperamos la dicha retencion. Salua in omnibus censura Illustris admodum. D. V.

El licen.do
Escudero